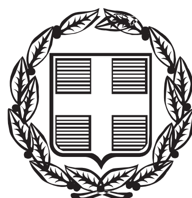


ΕΦΗΜΕΡΙΣ ΤΗΣ ΚΥΒΕΡΝΗΣΕΩΣ

ΤΗΣ ΕΛΛΗΝΙΚΗΣ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑΣ

ΤΕΥΧΟΣ ΔΕΥΤΕΡΟ Αρ. Φύλλου 949

15 Απριλίου 2014

ΑΠΟΦΑΣΕΙΣ

Αριθμ. απόφ[1]. 257/IV/2004

Λήψη απόφασης επί της προηγούμενης γνωστοποίησης, σύμφωνα με το άρθρο 4β ν. 703/1977, της απόκτησης του επιχειρηματικού Τμήματος Συστημάτων Έγχυσης του ομίλου της εταιρείας Disctronic Holding AG από την εταιρεία Roche Holding AG.

Η ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΑΝΤΑΓΩΝΙΣΜΟΥ ΣΕ ΟΛΟΜΕΛΕΙΑ

Συνεδρίασε στην Αίθουσα Συνεδριάσεων του 1ου ορόφου του κτιρίου των γραφείων της, επί της οδού Κότσικα 1Α, Αθήνα, την 5η Φεβρουαρίου 2004, ημέρα Πέμπτη και ώρα 11:00, με την εξής σύνθεση:

Πρόεδρος: Σπυρίδων Ζησιμόπουλος

Μέλη: Νικόλαος Γεράσιμος,
Θεόδωρος Δεληγιαννάκης,
Δημόκριτος Άμαλλος, λόγω κωλύματος του τακτικού μέλους Παναγιώτη Ματζουράνη,
Κωνσταντίνος Ηλιόπουλος
Λεωνίδας Νικολούζος,
Ελένη Λουρή, λόγω κωλύματος του τακτικού μέλους Ιωάννη Κατσουλάκου,
Τριανταφυλλάκης Γεώργιος, και
Χαρίσιος Ταγαράς

Γραμματέας: Ηλιάνα Κούτρα, λόγω κωλύματος της τακτικής Γραμματέως Αλεξάνδρας-Μαρίας Ταραμπίκου

Θέμα της συνεδρίασης ήταν η λήψη απόφασης επί της προηγούμενης γνωστοποίησης, σύμφωνα με το άρθρο 4β Ν. 703/1977, της απόκτησης του επιχειρηματικού Τμήματος Συστημάτων Έγχυσης του ομίλου της εταιρείας Disetronic Holding AG από την εταιρεία Roche Holding AG.

Στη συζήτηση παρίστατο η εταιρεία Roche Holdings AG δια των πληρεξουσίων δικηγόρων της Εμμανουήλ Μαστρομανώλη και Εμμανουέλας Τρούλη.

Στην αρχή της συζήτησης, το λόγο έλαβε η Γενική Εισηγήτρια Σοφία Καμπερίδου, η οποία ανέπτυξε συνοπτικά τη γραπτή εισήγηση της Γραμματείας (αριθμ. πρωτ. 679/4.2.2004) και πρότεινε για τους λόγους που αναφέρονται αναλυτικά στην εισήγηση τη μη απαγόρευση της υπ' αριθμ. ημ. πρωτ. 1219/8.4.2003 γνωστοποιηθείσης, σύμφωνα με το άρθρο 4β του ν. 703/1977, όπως ισχύει, συγκέντρωσης, κατά το άρθρο 4δ παρ. 3 του ν. 703/1977, όπως ισχύει.

Στη συνέχεια το λόγο έλαβαν οι πληρεξούσιοι δικηγόροι της εταιρείας, οι οποίοι τοποθετήθηκαν επί της με αριθμ. πρωτ. 679/4-2-2004 εισηγήσεως της Γραμματείας, ανέπτυξαν τις απόψεις τους και απάντησαν σε ερωτήσεις που τους υπέβαλαν ο Πρόεδρος και τα μέλη της Επιτροπής.

Κατόπιν η Επιτροπή Ανταγωνισμού διασκέθηκε και αφού έλαβε υπόψη της όλα τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης, την Εισήγηση της Γραμματείας καθώς και τις απόψεις που διετύπωσε το ενδιαφερόμενο μέρος προφορικώς κατά τη συζήτηση τη υπόθεσης,

1 Από την παρούσα απόφαση έχουν παραλειφθεί, σύμφωνα με το άρθρο 26 παρ.7 του Κανονισμού Λειτουργίας και Διαχείρισης της Επιτροπής Ανταγωνισμού (ΦΕΚ 1890/Β΄/29.12.2006), τα στοιχεία εκείνα, τα οποία κρίθηκε ότι αποτελούν επιχειρηματικό απόρρητο. Στη θέση των στοιχείων που έχουν παραλειφθεί υπάρχει η ένδειξη [...]. Όπου ήταν δυνατό τα στοιχεία που παραλείφθηκαν αντικαταστάθηκαν με ενδεικτικά ποσά και αριθμούς ή με γενικές περιγραφές (εντός [...]).

ΣΚΕΦΘΗΚΕ ΩΣ ΕΞΗΣ:

Ι. Με το από 8.4.2003 (ημ.αρ.πρωτ. 1219) κοινό έγγραφό τους, η Ελβετική εταιρεία Roche Holding AG (στο εξής «Roche») και ο [...], κύριος μέτοχος της επίσης Ελβετικής εταιρείας Disetronic Holding AG (στο εξής «Disetronic»), γνωστοποίησαν στη Γραμματεία, σύμφωνα με το άρθρο 4β του Ν. 703/1977, όπως ισχύει, την απόκτηση από την Roche του επιχειρηματικού Τμήματος Συστημάτων Έγχυσης του ομίλου εταιρειών Disetronic.

Στις 10 Φεβρουαρίου 2003 υπογράφηκε μεταξύ της Roche και του [...] συμφωνία πλαίσιο, την οποία τα μέρη αποκαλούν Σύμβαση Συναλλαγής («Transaction Agreement»), σύμφωνα με την οποία η Roche σκοπεύει να εξαγοράσει, με την υποβολή δημόσιας προσφοράς, το επιχειρηματικό Τμήμα Συστημάτων Έγχυσης του ομίλου Disetronic.

Σύμφωνα με τα προσκομισθέντα στοιχεία, ο αντισυμβαλλόμενος [...] είναι Ιδρυτής, Πρόεδρος, Διευθύνων Σύμβουλος, Οικονομικός Διευθυντής και κύριος μέτοχος της Disetronic, ελέγχοντας το 0,5% περίπου των μετοχών αυτής άμεσα και το 33,7% των μετοχών της μέσω της Ελβετικής εταιρείας Techpharma Holding AG (στο εξής «Techpharma»), την οποία ελέγχει μέσω ενός καταπιστεύματος (trust).

Ο όμιλος Disetronic δραστηριοποιείται στη θεραπευτική αγωγή του διαβήτη με δύο επιχειρηματικά Τμήματα: (α) το Τμήμα Συστημάτων Έγχυσης και (β) το Τμήμα Συστημάτων Ένεσης

Στόχος της εξαγοράς είναι η απόκτηση από την Roche μόνο του Τμήματος Συστημάτων Έγχυσης Disetronic, το οποίο σκοπεύει να ενσωματώσει στη δική της επιχειρηματική μονάδα για τη διαγνωστική αντιμετώπιση του διαβήτη. Επιπλέον η Roche, μαζί με το Τμήμα Συστημάτων Έγχυσης, θα αποκτήσει και ένα ερευνητικό πρόγραμμα του ομίλου Disetronic, το «GlucOnline».

Για το σκοπό αυτό, όπως προβλέπεται στο άρθρο 2 της Σύμβασης Συναλλαγής, τα μέρη συμφώνησαν να προβούν στα ακόλουθα:

- Η Roche να υποβάλει Δημόσια Προσφορά για την εξαγορά του συνόλου των μετοχών της Disetronic που ανήκουν στο κοινό (εξαιρουμένων των μετοχών της Disetronic που ανήκουν στην ελεγχόμενη από τον [...] εταιρεία Techpharma).
- Κατά την ημερομηνία κλεισίματος, ο [...] να μεταβιβάσει στην Roche το σύνολο των μετοχών της Techpharma.
- Ο [...] να μεριμνήσει ώστε κάποιο συνδεδεμένο με αυτόν πρόσωπο, πριν από την ολοκλήρωση της διαδικασίας της Δημόσιας Προσφοράς, να εξαγοράσει από την Disetronic το Τμήμα Συστημάτων Ενέσεων.

Προς εκτέλεση του τελευταίου ως άνω όρου της Σύμβασης Συναλλαγής, υπογράφηκε την ίδια ημέρα, δηλαδή στις 10 Φεβρουαρίου 2003, η Σύμβαση Αγοράς Μετοχών και Στοιχείων του Ενεργητικού («Share and Asset Purchase Agreement», στο εξής «ΣΑΜΣΕ»), μεταξύ των εταιρειών Disetronic, Roche και της ελεγχόμενης από τον [...] νεοσυσταθείσας εταιρείας Finox Beteiligungen AG (στο εξής «Finox»). Η ανωτέρω συμφωνία περιέχει τους όρους και τη διαδικασία απόσχισης του Τμήματος Συστημάτων Ενεσης της Disetronic, προβλέπει δηλαδή τη μεταβίβαση των εταιρειών Disetronic Injection Systems AG, Décolletage AG και Disetronic Services AG, οι οποίες συγκροτούν το εν λόγω Τμήμα, στην Finox.

2. Με βάση τα ως άνω συμφωνηθέντα, στις 24 Μαρτίου 2003, η Roche υπέβαλε σύμφωνα με την ελβετική νομοθεσία δημόσια προσφορά εξαγοράς και ανταλλαγής του συνόλου των μετοχών της Disetronic.

Η υποχρέωση της Roche να ολοκληρώσει τη Δημόσια Προσφορά της τελούσε, μεταξύ άλλων και υπό τους εξής όρους: i) Η Roche έπρεπε, εντός της προθεσμίας προσφοράς, να αποκτήσει μετοχές της Disetronic, οι οποίες προστιθέμενες στις μετοχές της Disetronic που ανήκουν στην εταιρεία Techpharma ([...]%) και στον Όμιλο Disetronic (περίπου 5%, που κατέχει η ίδια η εταιρεία), να αναλογούν στο 80% τουλάχιστον, του συνόλου των μετοχών της Disetronic που έχουν εκδοθεί έως το πέρας της προθεσμίας της προσφοράς. ii) Λήψη των απαιτούμενων εγκρίσεων από τις αρμόδιες αρχές ανταγωνισμού. iii) Αποδοχή της παραίτησης των μελών του Διοικητικού Συμβουλίου (Δ.Σ.) της Disetronic και τροποποίηση ορισμένων άρθρων του Καταστατικού της από τη Γενική Συνέλευση (Γ.Σ.) της εταιρείας και iv) Ολοκλήρωση της απόσχισης του Τμήματος Συστημάτων Ένεσης (βλ. προηγούμενη παράγραφο).

Η δημόσια προσφορά εξαγοράς ολοκληρώθηκε στις 28 Απριλίου 2003, οπότε η Roche απέκτησε το 97,6% των μετοχών της Disetronic.

3. Η υπό κρίση συναλλαγή έχει γνωστοποιηθεί στις αρχές ανταγωνισμού των κρατών: Αυστρία, Βραζιλία, Δημοκρατία της Τσεχίας, Φιλανδία, Γερμανία, Ιταλία, Σλοβακία, Ισπανία, Ηνωμένο Βασίλειο και ΗΠΑ και, με την επιφύλαξη της αρχής ανταγωνισμού της Βραζιλίας, για την οποία δεν έχουν προσκομισθεί στοιχεία, έχει τύχει της θετικής απόφασης των λοιπών αρχών.

ΙΙ. ΤΑ ΕΜΠΛΕΚΟΜΕΝΑ ΜΕΡΗ

1. Roche Holding AG

Η Roche εδρεύει στη Βασιλεία της Ελβετίας, ηγείται του ομίλου εταιρειών Hoffman-La Roche και δραστηριοποιείται στην ανάπτυξη, κατασκευή και προώθηση στην αγορά φαρμακευτικών προϊόντων και προϊόντων διάγνωσης, καθώς και εξειδικευμένων χημικών.

Κατά δήλωσή της, η Roche ελέγχεται από τις οικογένειες [...] και [...], στις οποίες ανήκει το [...]% των δικαιωμάτων ψήφου της εταιρείας. Η Novartis, ελβετική φαρμακευτική εταιρεία, κατέχει το [...]% των ψήφων της εταιρείας, ενώ οι υπόλοιπες μετοχές είναι ελεύθερα διαπραγματεύσιμες στο Ελβετικό Χρηματιστήριο Αξιών και διεσπαρμένες στο κοινό.

Το Τμήμα Διαγνωστικών Συστημάτων της Roche (Roche Diagnostics) δραστηριοποιείται στον τομέα της εργαστηριακής διαγνωστικής. Η Μονάδα Διαγνωστικής Αντιμετώπισης Διαβήτη (Roche Diabetes Care) αποτελεί μια από τις πέντε εμπορικές μονάδες της Roche Diagnostics και δραστηριοποιείται στην ανάπτυξη συστημάτων μέτρησης του σακχάρου του αίματος. Η Roche σχεδιάζει να εντάξει το τμήμα Συστημάτων Έγχυσης της Disetronic στη μονάδα Diabetes Care της Roche Diagnostics.

Η Roche δραστηριοποιείται στην Ελλάδα μέσω των θυγατρικών της εταιρειών Roche Hellas A.E., Roche Vitamins Hellas Ε.Π.Ε, Roche Vitamins International Marketing Centre Ε.Π.Ε. Το ελληνικό διαγνωστικό τμήμα της Roche («Roche Hellas Diagnostics»), αποτελεί τμήμα της Roche Hellas A.E..

Κατά δήλωση της Roche, ο παγκόσμιος κύκλος ερ-

γασιών της το έτος 2002, σύμφωνα με το άρθρο 4στ Ν. 703/1977, όπως ισχύει, ανήλθε σε [...] εκατ. Ευρώ, στην Ευρώπη ανήλθε σε [...] εκατ. Ευρώ, ενώ ο κύκλος εργασιών που πραγματοποίησε ως όμιλος στην ελληνική αγορά κατά το ίδιο έτος, ανήλθε στο ποσό των [...] εκατ. Ευρώ.

2. Disetronic Holding AG

Η Disetronic εδρεύει στο Burgdorf της Ελβετίας, οι μετοχές της είναι εισηγμένες στο Χρηματιστήριο Αξιών της Ελβετίας (SWX) και ηγείται ομώνυμου ομίλου εταιρειών, ο οποίος έχει ως αντικείμενο δραστηριότητας την ανάπτυξη και πώληση ιατρικών συσκευών που χρησιμοποιούνται στο πλαίσιο της θεραπευτικής αγωγής του διαβήτη. Ειδικότερα, ο όμιλος Disetronic διαιρείται σε δύο επιχειρηματικά τμήματα:

(α) στο Τμήμα Συστημάτων Έγχυσης (Infusion Systems Division), το οποίο δραστηριοποιείται στην έρευνα, ανάπτυξη, παραγωγή και εμπορία συσκευών αντλιών ινσουλίνης, συστημάτων έγχυσης και σχετικών αναλωσίμων και εξαρτημάτων, συμπεριλαμβανομένων ερευνητικών προγραμμάτων για την ανάπτυξη μεθόδων συνεχούς μέτρησης του επιπέδου γλυκόζης στο αίμα και στο οποίο ανήκουν όλες οι εταιρείες του ομίλου, πλην των Disetronic Injection Systems AG, Décolletage AG και Disetronic Services AG, και

(β) στο Τμήμα Συστημάτων Ένεσης (Injection Systems Division), το οποίο δραστηριοποιείται στην έρευνα, ανάπτυξη, παραγωγή και εμπορία συσκευών και συστημάτων ενέσεων και στην εμπορική διάθεση συστημάτων μέτρησης του επιπέδου γλυκόζης στο αίμα, στο οποίο ανήκουν οι προαναφερθείσες υπό στοιχ. (α) εταιρείες.

Σύμφωνα με τα προσκομισθέντα στοιχεία ο όμιλος Disetronic περιλαμβάνει, εκτός από τις προαναφερθείσες τρεις εταιρείες του Τμήματος Συστημάτων Ενεσης, και τις κατωτέρω εταιρείες:

Θυγατρικές εταιρείες	Έδρα	Ποσοστό συμμετοχής
[...]	[...]	[...]
[...]	[...]	[...]
[...]	[...]	[...]
[...]	[...]	[...]
[...]	[...]	[...]
[...]	[...]	[...]
[...]	[...]	[...]
[...]	[...]	[...]
[...]	[...]	[...]
[...]	[...]	[...]
[...]	[...]	[...]
[...]	[...]	[...]
[...]	[...]	[...]
[...]	[...]	[...]
[...]	[...]	[...]
[...]	[...]	[...]
[...]	[...]	[...]
[...]	[...]	[...]

Το Τμήμα Συστημάτων Έγχυσης που μεταβιβάζεται στη Roche, διαθέτει ερευνητικές μονάδες στην Ελβετία και παραγωγικές μονάδες σε Ελβετία, Γερμανία και ΗΠΑ, ενώ αναπτύσσει δραστηριότητες σε περισσότερες από 25 χώρες.

Βάσει των προσκομισθέντων από τα μέρη στοιχεία, ιδρυτής και βασικός μέτοχος της Disetronic είναι ο [...], ο οποίος κατέχει άμεσα το 0,5% περίπου των μετοχών της καθώς και ποσοστό 33,7% μέσω της εταιρείας Techpharma. Οι υπόλοιπες μετοχές (πλην ενός ποσοστού περίπου 5% που ανήκει στην ίδια την εταιρεία) είναι διεσπαρμένες στο κοινό και τελούν υπό ελεύθερη διαπραγμάτευση στο Ελβετικό Χρηματιστήριο.

Περαιτέρω, τα μέρη στην με ημ.α.π. 4031/12.11.2003 επιστολή τους αναφέρουν ότι: «Στην πραγματικότητα ο [...] ήταν ο πλέον σημαντικός μέτοχος της εταιρείας και είχε εξαιτίας της διασποράς των εισηγμένων μετοχών της εταιρείας στο επενδυτικό κοινό, σημαντική επιρροή στην στρατηγική της Disetronic, τουλάχιστον στην πλέον πρόσφατη Γενική Συνέλευση των Μετόχων.»

Σημειωτέον ότι βάσει της Ετήσιας Έκθεσης της Disetronic χρήσης 2001/02 η μετοχική σύνθεση της εταιρείας είχε ως ακολούθως:

Αριθμός Μετοχών		Αριθμός Μετόχων
από	έως	
	[...]	[...]
	[...]	[...]
	[...]	[...]
	[...]	[...]
	[...]	[...]
[...]	[...]	[...]
[...]	[...]	[...]
[...]	[...]	[...]
[...]	[...]	[...]

Σύμφωνα δε με τα αναφερόμενα στην ιστοσελίδα της εταιρείας την 22.10.2003:

- Στην 16η Γενική Συνέλευση (Γ.Σ.) των μετόχων της εταιρείας, η οποία έλαβε χώρα στις 29.6.1999, εκπροσωπήθηκαν [...] μέτοχοι, οι οποίοι αντιπροσώπευαν το [...]% του μετοχικού κεφαλαίου και το [...]% των ψήφων της.
- Στην 17η Γ.Σ. της 29.6.2000 εκπροσωπήθηκαν [...] μέτοχοι, οι οποίοι αντιπροσώπευαν το [...]% του μετοχικού κεφαλαίου και το [...]% των ψήφων της εταιρείας.
- Στην 18η Γ.Σ. της 27.6.2001 εκπροσωπήθηκαν [...] μέτοχοι, οι οποίοι αντιπροσώπευαν το [...]% του μετοχικού κεφαλαίου και των ψήφων της εταιρείας.
- Στην 19η Γ.Σ. της 26.6.2002 εκπροσωπήθηκαν [...] μέτοχοι, οι οποίοι αντιπροσώπευαν το [...]% του μετοχικού κεφαλαίου και των ψήφων της εταιρείας.
- Τον Οκτώβριο 2002 η εταιρεία κατείχε το 5,13% του μετοχικού της κεφαλαίου, ενώ τον Φεβρουάριο 2003 το ποσοστό αυτό ήταν 4,97%.
- Στην 20η Γ.Σ. της 23.4.2003 εκπροσωπήθηκαν [...] μέ-

τοχοι, οι οποίοι αντιπροσώπευαν το [...]% του μετοχικού κεφαλαίου και των ψήφων της εταιρείας.

Η Disetronic δεν έχει θυγατρική εταιρεία στην Ελλάδα. Κατά δήλωση της, αποκλειστικός (και ανεξάρτητος) διανομέας της στην χώρα μας είναι η εταιρεία Pharmaserve - Lilly.

Κατά δήλωση των μερών, σύμφωνα με το άρθρο 4στ Ν. 703/1977, όπως ισχύει, ο παγκόσμιος κύκλος εργασιών της Disetronic κατά την τελευταία εταιρική χρήση (από 1ης Απριλίου 2001 έως 31 Μαρτίου 2002) ανήλθε σε [...] εκατ. Ευρώ, εκ των οποίων [...] εκατ. Ευρώ αντιστοιχούν στο μεταβιβαζόμενο τμήμα Συστημάτων Έγχυσης, στην Ευρώπη ανήλθε σε [...] εκατ. Ευρώ, ενώ ο κύκλος εργασιών που πραγματοποίησε ο όμιλος Disetronic στην ελληνική αγορά κατά την ίδια χρονική περίοδο, ανήλθε σε [...] Ευρώ, ποσό το οποίο αφορά στο Τμήμα Συστημάτων Έγχυσης του ομίλου.

ΙΙΙ. ΣΧΕΤΙΚΕΣ ΚΑΙ ΕΠΗΡΡΕΑΖΟΜΕΝΕΣ ΑΓΟΡΕΣ-ΜΕΡΙΔΙΑ ΑΓΟΡΑΣ

1. Σχετική αγορά προϊόντων

Απόψεις των μερών

Σχετικά με τις επιμέρους αγορές προϊόντων που αφορά η κρινόμενη συγκέντρωση τα μέρη αναφέρουν τα εξής:

α) Εξωτερικές αντλίες ινσουλίνης

Το μεταβιβαζόμενο Τμήμα Συστημάτων Έγχυσης Disetronic αναπτύσσει, κατασκευάζει, πωλεί και διανέμει εξωτερικές αντλίες ινσουλίνης, καθώς και τα αντίστοιχα αναλώσιμα προϊόντα έγχυσης (ανταλλακτικά). Η εξαγοράζουσα Roche δεν παράγει, ούτε πωλεί αντλίες ινσουλίνης ή ανταλλακτικά αυτών, ούτε και σύριγγες ή πένες.

Οι εξωτερικές αντλίες ινσουλίνης είναι συσκευές που διοχετεύουν ινσουλίνη στο ανθρώπινο σώμα σε συνεχή βάση από ένα αντικαταστατό φιαλίδιο διάρκειας κατά μέσο όρο πέντε ημερών, μέσω ενός λεπτού ελαστικού σωλήνα που καταλήγει σε μια βελόνα τοποθετημένη ακριβώς κάτω από το δέρμα κοντά στην κοιλιακή χώρα. Οι αντλίες έχουν διάρκεια ζωής από δύο έως τέσσερα χρόνια αλλά ο ασθενής πρέπει να αντικαθιστά τα ανταλλακτικά της (τον πλαστικό σωλήνα με τη βελόνα) μετά από λίγες ημέρες (συνήθως δύο έως πέντε).

Οι αντλίες της Disetronic αποτελούν ένα «ανοιχτό σύστημα», με την έννοια ότι συνδυάζονται χωρίς εμπόδια με τα ανταλλακτικά προϊόντα ανταγωνιστριών εταιρειών. Δεδομένου ότι η διασυνδετική διάταξη είναι τυποποιημένη, οι ασθενείς μπορούν να αγοράζουν ανταλλακτικά ανταγωνιστριών εταιρειών για τις αντλίες ινσουλίνης της Disetronic ή ανταλλακτικά της Disetronic για τις αντλίες ινσουλίνης ανταγωνιστών της.

i) Διαφοροποίηση των αντλιών από τα λοιπά μέσα εξωτερικής χορήγησης ινσουλίνης

Κατά την άποψη των μερών, οι εξωτερικές αντλίες ινσουλίνης δεν αποτελούν εναλλάξιμα προϊόντα σε σχέση με τα άλλα μέσα χορήγησης ινσουλίνης, όπως τα συμβατικά συστήματα ένεσης ή τους άλλους τρόπους εισαγωγής ινσουλίνης στο σώμα (όπως με εισπνοές ή ταμπλέτες) για τους εξής λόγους:

- Οι εξωτερικές αντλίες χρησιμοποιούνται ως επί το πλείστον στη θεραπευτική αγωγή του διαβήτη τύπου Ι, που αποκαλείται «διαβήτης νέων», ενώ στους ασθενείς με διαβήτη τύπου ΙΙ - από τον οποίο πάσχουν κυρίως γηραιότεροι ασθενείς - χορηγείται ινσουλίνη συνήθως με ενέσεις (συστήματα σύριγγας ή «πένες»). Οι ασθενείς που πάσχουν από σακχαρώδη διαβήτη τύπου Ι είναι πλήρως εξαρτημένοι από την χορήγηση ινσουλίνης, διότι το πάγκρεάς τους δεν παράγει καθόλου την ορμόνη αυτή. Περίπου το 10% των ασθενών πάσχει από σακχαρώδη διαβήτη τύπου Ι, ενώ το υπόλοιπο 90% από σακχαρώδη διαβήτη τύπου ΙΙ. Οι αντλίες ινσουλίνης επιτρέπουν τη ρύθμιση των επιπέδων σακχάρου στο αίμα των διαβητικών τύπου Ι, δίνοντάς τους τη δυνατότητα ευελιξίας στις καθημερινές τους δραστηριότητες και ελαχιστοποιώντας τον κίνδυνο υπογλυκαιμίας. Γι' αυτόν τον λόγο οι αντλίες ινσουλίνης αποτελούν προς το παρόν ό,τι εγγύτερο προς ένα «τεχνητό πάγκρεας», η ανάπτυξη του οποίου βρίσκεται προς το παρόν σε πειραματικό στάδιο.
- Σε σύγκριση με τη θεραπευτική αγωγή με ενέσεις, η χρήση αντλίας ινσουλίνης οδηγεί σε πολύ αποτελεσματικότερο έλεγχο του σακχαρώδους διαβήτη. Τα συστήματα ένεσης μπορούν να χορηγούν μία μεμονωμένη δόση ινσουλίνης, ενώ οι αντλίες προσφέρουν συνεχή ροή ινσουλίνης στο σώμα. Πιο συγκεκριμένα, η αντλία ινσουλίνης χορηγεί μία ατομικά προγραμματισμένη ποσότητα ινσουλίνης στον διαβητικό, συνεχώς και για είκοσι τέσσερις ώρες το εικοσιτετράωρο. Η ποσότητα ινσουλίνης προσδιορίζεται ατομικά στη βασική (κανονική) δόση που διαφοροποιείται ανάλογα με την ώρα της ημέρας και τη λήψη υδατανθράκων από τον ασθενή. Οι περισσότερες αντλίες σήμερα προσφέρουν δυνατότητα επιλογής για τον καθορισμό διαφόρων βασικών (κανονικών) ποσοτήτων ινσουλίνης. Απελευθερώνουν συγκεκριμένη δόση ινσουλίνης (μερικές μονάδες κάθε φορά) στα γεύματα και όταν τα επίπεδα σακχάρου του αίματος ανέρχονται σε υψηλά για τον προγραμματισμό του ασθενή ποσοστά και συνεπώς η θεραπευτική αγωγή με αντλία ινσουλίνης μπορεί να καταστεί βέλτιστη από άποψη φυσιολογίας.
- Η τιμή του πωλούμενου σετ 2 αντλιών ινσουλίνης κυμαίνεται μεταξύ 3.200–3.400 Ευρώ ενώ η συμβατική πένα ένεσης χορηγείται δωρεάν στους ασθενείς από τους κατασκευαστές.

ii) Διάκριση μεταξύ εξωτερικών και εμφυτεύσιμων αντλιών ινσουλίνης

Οι αντλίες ινσουλίνης διακρίνονται περαιτέρω σε εμφυτεύσιμες (στο σώμα του ασθενή) και εξωτερικές (που συνδέονται με το σώμα μέσω ενός μικρού πλαστικού σωλήνα). Η υποκατάσταση μεταξύ εμφυτεύσιμων και εξωτερικών αντλιών δεν είναι δυνατή, δεδομένου ότι είναι απαραίτητη χειρουργική επέμβαση για την εμφύτευση των εσωτερικών αντλιών ινσουλίνης και για την επανατροφοδότηση του δοχείου ινσουλίνης.

Το υπό απόκτηση Τμήμα παράγει μόνο εξωτερικές αντλίες ινσουλίνης και δεν δραστηριοποιείται επιχειρηματικά στις εμφυτεύσιμες.

iii) Αντλίες μικροδόσης

Εκτός από τις αντλίες ινσουλίνης, το προς απόκτηση Τμήμα παράγει και πωλεί αντλίες μικροδόσης, οι οποίες κατασκευάζονται με τεχνολογία παρόμοια με αυτή των αντλιών ινσουλίνης και χρησιμοποιούνται για τη συνεχή χορήγηση στο σώμα άλλων φαρμάκων πλην της ινσουλίνης. Η χρήση τους ενδείκνυται, μεταξύ άλλων, στη θεραπεία της ασθένειας Parkinson, στη χορήγηση αναλγητικών και ορμονών (στη θεραπευτική

αγωγή προβλημάτων γονιμότητας), για παρεντερική διατροφή και χημειοθεραπεία. Η Disetronic εκτός από αντλίες ινσουλίνης δεν πωλεί άλλου τύπου αντλίες μικροδόσης στην Ελλάδα. Η Roche δεν ασκεί επιχειρηματική δραστηριότητα σχετική με αντλίες μικροδόσης ούτε με φαρμακευτικά προϊόντα για τις ασθένειες που αναφέρθηκαν παραπάνω.

β) Ανταλλακτικά αντλιών ινσουλίνης («σετ έγχυσης»)

Ως ανταλλακτικά αντλιών νοούνται ο λεπτός πλαστικός σωλήνας με τη βελόνα, μέσω των οποίων διοχετεύεται η ινσουλίνη από ένα αντικαταστατό φιαλίδιο στο ανθρώπινο σώμα. Τα εν λόγω αναλώσιμα πωλούνται ως σετ («σετ έγχυσης»). Όπως προαναφέρθηκε, ενώ η αντλία έχει διάρκεια ζωής μερικά χρόνια, τα ανταλλακτικά πρέπει να αντικαθίστανται μετά από μερικές μέρες. Τα ανταλλακτικά πωλούνται χωριστά από τις αντλίες. Επίσης, υπάρχει δυνατότητα αγοράς αντλίας ινσουλίνης και ανταλλακτικών από διαφορετικούς κατασκευαστές.

γ) Συμβατικά Συστήματα Μέτρησης Σακχάρου

Οι διαβητικοί χρειάζεται να ελέγχουν τα επίπεδα σακχάρου στο αίμα τους ώστε να προσαρμόζουν τη διατροφή ή τις φυσικές τους δραστηριότητες και – εφόσον υποβάλλονται σε θεραπεία με ινσουλίνη – να καθορίζουν την ποσότητα ινσουλίνης που πρέπει να λάβουν. Με τα συμβατικά συστήματα μέτρησης του σακχάρου του αίματος, αυτό είναι δυνατόν να γίνεται μέχρι και αρκετές φορές την ημέρα, με τους λεγόμενους «ενδεικτικούς ελέγχους», δηλαδή με τη λήψη μικρής ποσότητας αίματος (από ένα δάκτυλο ή τον βραχίονα) σε μία δοκιμαστική λωρίδα/ταινία και την εισαγωγή αυτής της λωρίδας στον μετρητή σακχάρου του αίματος. Τα συμβατικά προϊόντα μέτρησης του σακχάρου του αίματος αποτελούνται από τον μετρητή και τις αντίστοιχες δοκιμαστικές λωρίδες.

Η Roche παρέχει ένα φάσμα τέτοιων συμβατικών προϊόντων, τα οποία προωθούνται στην αγορά με τις ονομασίες «Accu-Chek» και «Glucotrend». Ο όμιλος Disetronic δεν δραστηριοποιείται στον εν λόγω τομέα.

Τα συστήματα όλων των εταιρειών που δραστηριοποιούνται σε αυτήν την αγορά είναι «κλειστά», με την έννοια ότι οι δοκιμαστικές λωρίδες/ταινίες ενός κατασκευαστή δεν μπορούν γενικά να χρησιμοποιηθούν με τον μετρητή άλλου κατασκευαστή. Γι' αυτό δεν φαίνεται εύλογη η διαφορετική αντιμετώπιση μετρητών και δοκιμαστικών λωρίδων.

Στο έντυπο της δημόσιας προσφοράς που προσκόμισαν τα μέρη, αναφέρεται ότι: «μετά την εξαγορά της Disetronic, η Roche θα είναι σε θέση να προσφέρει μια ευρεία γκάμα λύσεων για την ολοκληρωμένη διαχείριση του διαβήτη. Οι προσφερόμενες από τη Roche λύσεις θα περιλαμβάνουν τότε ολόκληρη την γκάμα των διαθέσιμων μεθόδων, από την παρακολούθηση του επιπέδου του σακχάρου στο αίμα από τον ίδιο τον ασθενή μέχρι τον ατομικό προσδιορισμό και τη λήψη της αναγκαίας δόσης ινσουλίνης, βάσει υπερσύγχρονης τεχνολογίας αντλιών».

δ) Συστήματα συνεχούς μέτρησης του σακχάρου – Ερευνητικό πρόγραμμα «GlucOnline» της Disetronic

i) Τα συμβατικά συστήματα μέτρησης του σακχάρου, είναι σε θέση να διεξάγουν μόνο ενδεικτικούς ελέγχους και συνεπώς διαφοροποιούνται από τα εξελιγμένα συστήματα ελέγχου, τα οποία δίνουν τη δυνατότητα συνεχούς παρακολούθησης του επίπεδου σακχάρου στο αίμα του ασθενούς. Ειδικότερα:

- Ενώ ο ενδεικτικός έλεγχος δίνει στον ασθενή μόνο μία συγκεκριμένη τιμή για το επίπεδο σακχάρου του αίματος, τη στιγμή και για το σημείο του σώματος στο οποίο έγινε δειγματοληψία του αίματος, η συνεχής παρακολούθηση παρέχει πληροφορίες για την εξέλιξη των επιπέδων σακχάρου στο αίμα ολόκληρη την ημέρα.
- Οι μετρητές και το όργανο παρακολούθησης χρησιμοποιούν διαφορετική τεχνολογία για τη μέτρηση σακχάρου του αίματος. Ενώ τα συμβατικά συστήματα μέτρησης αποτελούνται από τον μετρητή και τις δοκιμαστικές λωρίδες, τα συστήματα συνεχούς παρακολούθησης λειτουργούν χωρίς δοκιμαστικές λωρίδες και ελέγχουν το σάκχαρο μέσω ενός ανιχνευτή με τη μορφή βελόνας.
- Καθώς τα επίπεδα σακχάρου του αίματος παρακολουθούνται καθ' όλη τη διάρκεια της ημέρας, τα προϊόντα συνεχούς παρακολούθησης ειδοποιούν σε περίπτωση υπο- ή υπεργλυκαιμίας τον ασθενή. Τα συμβατικά προϊόντα μέτρησης δεν έχουν τη δυνατότητα να προβαίνουν σε αυτήν την ειδοποίηση.

Τα μέρη αναφέρουν ότι, στην Ελλάδα, στον τομέα των συστημάτων συνεχούς παρακολούθησης του σακχάρου δραστηριοποιούνται ήδη οι εταιρείες Menarini Diagnostics Α.Ε.Β.Ε. και Medtronic Hellas Ιατρικά Μηχανήματα Α.Ε.Ε., ενώ ούτε η Roche ούτε η Disetronic παράγουν ή πωλούν προς το παρόν τέτοια συστήματα. Ωστόσο τόσο η Roche όσο και η Disetronic διεξάγουν έρευνες στον τομέα αυτό, καθώς προβλέπεται ότι μελλοντικά, ανάλογα με την πρόοδο της τεχνολογίας και την προσφορά βελτιωμένων ποιοτικά προϊόντων, όλο και περισσότεροι ασθενείς θα καταφεύγουν σε εξελιγμένα προϊόντα μέτρησης του διαβήτη, τα οποία καθιστούν την αυτομέτρηση λιγότερο επώδυνη και ταχύτερη, απαιτούν σημαντικά λιγότερη ποσότητα αίματος και δίνουν επιπλέον τη δυνατότητα, αφενός μεν στον ασθενή να παρακολουθεί την εξέλιξή του σακχάρου στο αίμα του σε 24ωρη βάση, αφετέρου δε στον θεράποντα ιατρό να ρυθμίζει αποτελεσματικότερα το σάκχαρο στο αίμα του ασθενούς.

ii) Η Disetronic διαθέτει ένα ερευνητικό πρόγραμμα με την ονομασία «GlucOnline», το οποίο η Roche θα αποκτήσει μαζί με το Τμήμα Συστημάτων Έγχυσης. Πρόκειται για ένα εξελιγμένο σύστημα που προορίζεται να παρακολουθεί συνεχώς τα επίπεδα σακχάρου στο σώμα του ασθενούς μέσω ενός αισθητήρα με τη μορφή βελόνας που εμφυτεύεται για δύο έως τρεις ημέρες στον υποδόριο ιστό. Η τεχνολογία της Disetronic χρησιμοποιεί ένα σύστημα μικροδιάλυσης για τη μεταφορά του σακχάρου σε ένα εξωτερικό αισθητήρα και λειτουργεί χωρίς ειδικές δοκιμαστικές λωρίδες. Η Disetronic βρίσκεται αυτή τη στιγμή στο στάδιο των κλινικών μελετών. [...].

2. Παρότι από την ανωτέρω ανάπτυξη θα μπορούσε να υποστηριχθεί ότι οι σχετικές αγορές προϊόντων στην υπό εξέταση συναλλαγή είναι αυτές των εξωτερικών αντλιών ινσουλίνης και ανταλλακτικών εξωτερικών αντλιών ινσουλίνης ενώ επηρεαζόμενη αγορά αυτή των συμβατικών συστημάτων μέτρησης σακχάρου, από τα προσκομισθέντα στοιχεία προκύπτει ότι η αγορά από τους πελάτες εξωτερικών αντλιών ινσουλίνης συγκεκριμένης εταιρείας «συμπαρασύρει» στην αγορά

και ανταλλακτικών της ίδιας μάρκας (γι' αυτό τα μερίδια των μερών και των ανταγωνιστών τους σε εθνικό, ευρωπαϊκό και παγκόσμιο επίπεδο σε κάθε επιμέρους αγορά ταυτίζονται.

Πάντως, στην υπό κρίση υπόθεση παρέλκει η περαιτέρω εξέταση του θέματος αυτού δεδομένου ότι, η κρινόμενη συγκέντρωση δεν αναμένεται να περιορίσει σημαντικά τον ανταγωνισμό στις επιμέρους σχετικές αγορές τις οποίες αφορά, με όποιο τρόπο και αν οριοθετούντο οι αγορές αυτές.

Περαιτέρω, σημειώνονται τα εξής:

● Οι αντλίες μικροδόσης αποτελούν αγορά γειτονική με αυτή των αντλιών ινσουλίνης, καθώς τα δύο προϊόντα κατασκευάζονται με παρόμοια τεχνολογία. Συνεπώς, αφού το αποκτώμενο Τμήμα Συστημάτων Έγχυσης Disetronic διαθέτει τα μέσα και την τεχνολογία για την παραγωγή αντλιών μικροδόσης, δυνητικά η Roche μπορεί να δραστηριοποιηθεί οποτεδήποτε στην εν λόγω αγορά. Ωστόσο, τα μέρη δηλώνουν ότι η παραγωγή και διανομή αντλιών μικροδόσης δεν συμπεριλαμβάνεται στην προτεινόμενη συναλλαγή. Επίσης αναφέρουν ότι αφενός μεν η Disetronic δεν δραστηριοποιείται στην ελληνική αγορά αντλιών μικροδόσης, αφετέρου δε η Roche δεν σκοπεύει να εισέλθει στην εν λόγω αγορά. Ως εκ τούτου, κρίνεται ότι οι αντλίες μικροδόσης δεν αποτελούν σχετική εν προκειμένω αγορά.

● Τα συστήματα συνεχούς μέτρησης του σακχάρου δεν αποτελούν σχετική αγορά προϊόντων στην υπό κρίση υπόθεση, δεδομένου ότι και τα δύο μέρη ασχολούνται με τα εν λόγω προϊόντα σε ερευνητικό μόνο επίπεδο. Ωστόσο, οι πιθανές επιπτώσεις της γνωστοποιηθείσας πράξης σε επίπεδο έρευνας και ανάπτυξης εξετάζονται παρακάτω.

3. Σχετική γεωγραφική αγορά

Τα μέρη θεωρούν ότι η γεωγραφική αγορά, τόσο για τις εξωτερικές αντλίες ινσουλίνης και τα αντίστοιχα ανταλλακτικά, όσο και για τα συμβατικά συστήματα μέτρησης σακχάρου, εκτείνεται σε ολόκληρο τον Ευρωπαϊκό Οικονομικό Χώρο (ΕΟΧ), για τους παρακάτω λόγους:

Σύμφωνα με την Οδηγία 93/42/ΕΟΚ για τα ιατροτεχνολογικά προϊόντα, οι κατασκευαστές οφείλουν να αποκτήσουν διοικητική άδεια για ολόκληρο τον ΕΟΧ. Συνεπώς, όλα τα ιατρικά προϊόντα στα οποία έχει χορηγηθεί το πιστοποιητικό «CE», μπορούν να κυκλοφορούν σε όλες τις χώρες μέλη του ΕΟΧ χωρίς περιορισμούς. Επιπρόσθετα, δεδομένου ότι το κόστος μεταφοράς των εν λόγω προϊόντων είναι χαμηλό (δεν υπερβαίνει το 3% της καθαρής τιμής πώλησης), αν και τα εν λόγω προϊόντα παράγονται σε ορισμένες μόνο παραγωγικές μονάδες στην Ευρώπη, οι παραγωγοί δραστηριοποιούνται πρακτικά σε ολόκληρο τον ΕΟΧ.

Επίσης, στην με ημ.α.π. 3777/22.10.03 επιστολή τους τα μέρη επανέρχονται και συμπληρώνουν τα ακόλουθα: «... Οι αντλίες ινσουλίνες κατασκευάζονται μόνο σε λίγα εργοστάσια στην Ευρώπη και πωλούνται σε ολόκληρο τον Ευρωπαϊκό Οικονομικό Χώρο. Λόγω του μικρού μεγέθους τόσο των αντλιών όσο και των αναλώσιμων, το κόστος των μεταφορικών δεν παίζουν σημαντικό ρόλο και όλοι οι κατασκευαστές έχουν ουσιαστικά συναλλαγές σε όλα τα Κράτη-Μέλη της ΕΕ (...- αν υπολογίσουμε ότι το κόστος των μεταφορικών αντιστοιχεί ίσως στο 1% της τιμής αγοράς μιας αντλίας ινσουλίνης, συμπεραίνουμε ότι πρόκειται για ασήμαντο παράγοντα από άποψη ανταγωνισμού.) Αυτό είναι σύμφωνο και με την νομολογία της Ευρωπαϊκής Επιτροπής αναφορικά με τα ιατρικά προϊόντα (π.χ. Υπόθεση COMP/M.2074 – Tyco / Mallinckrodt).

Ο ασθενής παίρνει την απόφαση για αγορά μιας αντλίας ινσουλίνης από κάποιον συγκεκριμένο παραγωγό με βάση τη συμβουλή του ιατρού του. Στην Ελλάδα δεν υπάρχουν διαγωνισμοί μεγάλης κλίμακας καθώς το συνολικό ύψος της αγοράς ... φτάνει περίπου τα [...]€. Με βάση την τιμή για ένα σετ αντλιών (...δύο αντλίες) η οποία ανέρχεται περίπου στα [...]με [...]€, υπολογίζεται ότι στην Ελλάδα πωλούνται κάθε χρόνο λιγότερα από [...] καινούρια σετ. Από αυτήν την άποψη, δεν υπάρχει λόγος, ..., να οργανωθεί κεντρικά η εισαγωγή αυτών των προϊόντων ..., με τρόπο που θα άλλαζε τον τρόπο προμήθειας των προϊόντων για διαβητικούς ή θα επηρέαζε την ροή της εισαγωγής τους στην Ελλάδα, υποβαθμίζοντας έτσι την διάσταση της αγοράς στην κλίμακα του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου.

Τελικά, η ...Επιτροπή Ανταγωνισμού θα μπορούσε να αφήσει ανοιχτή την απόφαση αναφορικά με τον προσδιορισμό της γεωγραφικής αγοράς, καθώς η συναλλαγή δεν δίνει έδαφος για ύπαρξη ζητημάτων ανταγωνισμού σε καμία από τις περιπτώσεις. Δεν υπάρχει οριζόντια αλληλοκάλυψη επιχειρηματικών δραστηριοτήτων των μερών καθώς η Roche δεν κατασκευάζει ούτε εμπορεύεται πρώτες ύλες για την παραγωγή αντλιών ινσουλίνης και αναλώσιμων. Επίσης, δεν υπάρχουν ζητήματα κάθετης ολοκλήρωσης καθώς η Roche δεν παράγει πρώτες ύλες για την παραγωγή αντλιών ινσουλίνης και αναλώσιμων.»

Περαιτέρω σημειώνεται ότι:

α) Τα προϊόντα που αφορά η κρινόμενη υπόθεση δεν παράγονται αλλά μόνο εισάγονται στην Ελληνική αγορά.

β) Η τοποθέτηση των εξωτερικών αντλιών ινσουλίνης στον ασθενή θα πρέπει να εγκρίνεται από την αρμόδια Επιτροπή του ΚΕ.Σ.Υ. (Κεντρικό Συμβούλιο Υγείας) του Υπουργείου Υγείας, κατόπιν γνωμάτευσης ειδικού ιατρού διαβητολόγου, προερχομένου από Διαβητολογικό Κέντρο ή Εξωτερικό Διαβητολογικό Ιατρείο, το οποίο είναι εγκεκριμένο από το Ε.ΚΕ.ΔΙ. (Εθνικό Κέντρο Πρόληψης και Θεραπείας του Σακχαρώδη Διαβήτη και των Επιπλοκών του) για την τοποθέτηση αντλίας ινσουλίνης. Με βάση την ως άνω έγκριση του ΚΕ.Σ.Υ., οι ασφαλιστικοί φορείς καλύπτουν το κόστος θεραπείας με αντλία ινσουλίνης, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στην υπ' αριθμ. 26.807/27.12.2002 απόφαση του Υπουργού Υγείας και Πρόνοιας, με θέμα: «Αναγνώριση και έγκριση από τα Ασφαλιστικά ταμεία των εξωτερικών ή εμφυτευόμενων αντλιών εγχύσεως ινσουλίνης».

γ) Για την τοποθέτηση και χρήση των εξωτερικών αντλιών ινσουλίνης είναι απαραίτητη η κατάλληλη εκπαίδευση του ιατρικού προσωπικού και των ασθενών. Κάθε παραγωγός εταιρεία που επιθυμεί να δραστηριοποιηθεί στην Ελλάδα χρηματοδοτεί την εκπαίδευση ιατρών Διαβητολογικών Κέντρων και Εξωτερικών Διαβητολογικών Ιατρείων, η οποία λαμβάνει χώρα μέσω του Ε.ΚΕ.ΔΙ. σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο Π.Δ. 339/25.8.1993 (ΦΕΚ Α΄ 145/2.9.1993). Το Ε.ΚΕ.ΔΙ. κοινοποιεί στην αρμόδια Επιτροπή του ΚΕ.Σ.Υ., τα Διαβητολογικά Κέντρα και Εξωτερικά Διαβητολογικά Ιατρεία που εκ-

προσωπούνται στα εκπαιδευτικά σεμινάρια, ως εγκεκριμένα για την τοποθέτηση αντλιών συνεχούς εγχύσεως ινσουλίνης.

δ) Παρά τις προσπάθειες της Γραμματείας και την επικοινωνία με τους ανωτέρω δημόσιους φορείς δεν κατέστη δυνατό να αποσαφηνιστεί πλήρως το πρόσωπο του αγοραστή και ο τρόπος προμήθειας μίας αντλίας ινσουλίνης. Καίτοι οι πληροφορίες της Γραμματείας είναι ότι «οι εξωτερικές αντλίες έγχυσης ινσουλίνης δεν πωλούνται απευθείας στους ασθενείς» τα μέρη, στην με ημ.α.π. 4031/12.11.2003 επιστολή τους αναφέρουν ότι: «[...]»

Σε κάθε περίπτωση, ακόμα και αν ήθελε θεωρηθεί ότι για τα επιμέρους σχετικά προϊόντα η σχετική γεωγραφική αγορά είναι ευρύτερη της εθνικής, για την εκτίμηση των επιπτώσεων της γνωστοποιηθείσας πράξης στον ανταγωνισμό στην εθνική αγορά, θα πρέπει να ληφθεί υπόψη ως σχετική γεωγραφική αγορά η Ελληνική Επικράτεια.

4. Μερίδια αγοράς

Α. Εκτιμήσεις μερών

Τα μέρη εκτιμούν ότι, με βάση αξίες πωλήσεων, τα μεριδιά τους στην εθνική αγορά έχουν ως ακολούθως:

i) Εξωτερικές αντλίες ινσουλίνης και ανταλλακτικά (μερίδια στην εθνική αγορά, σε αξία πωλήσεων)

	1. Εξωτερικές Αντλίες			2. Ανταλλακτικά		
	2000	2001	2002	2000	2001	2002
Disetronic	[...]%	[...]%	[...]%	[...]%	[...]%	[...]%
Medtronic	[...]%	[...]%	[...]%	[...]%	[...]%	[...]%
Σύνολο	100%	100%	100%	100%	100%	100%

ii) Ο όγκος των πωλήσεων (σε τεμάχια) της Disetronic στην Ελλάδα κατά την τελευταία τριετία διαμορφώθηκε ως εξής:

	2000/01	2001/02	2002/03
Αντλία ινσουλίνης H-TRONplus	[...]	[...]	[...]
Ανταλλακτικά	[...]	[...]	[...]

iii) Τα μερίδια αγοράς των μερών και των ανταγωνιστών τους, σε εξωτερικές αντλίες ινσουλίνης και ανταλλακτικά, με βάση αξίες πωλήσεων, τόσο στην Ευρώπη, όσο και παγκοσμίως, διαμορφώθηκαν ως εξής κατά την τελευταία τριετία:

	Ευρώπη			Παγκοσμίως		
	2000	2001	2002	2000	2001	2002
Disetronic	[...]%	[...]%	[...]%	[...]%	[...]%	[...]%
Medtronic	[...]%	[...]%	[...]%	[...]%	[...]%	[...]%
Animas	-	-	-	[...]%	[...]%	[...]%
Άλλοι	-	-	-	-	-	-
Σύνολο	100%	100%	100%	100%	100%	100%

iv) Συμβατικά Συστήματα Μέτρησης Σακχάρου (μερίδια αγοράς σε αξία πωλήσεων)

	Ελλάδα		
	2000	2001	2002
Roche	[...]%	[...]%	[...]%
Lifescan	[...]%	[...]%	[...]%
Bayer	[...]%	[...]%	[...]%
Abbott	[...]%	[...]%	[...]%
Menarini	[...]%	[...]%	[...]%
Σύνολο	100%	100	100%

	Ευρώπη			Παγκοσμίως		
	2000	2001	2002	2000	2001	2002
Roche	[...]%	[...]%	[...]%	[...]%	[...]%	[...]%
Lifescan	[...]%	[...]%	[...]%	[...]%	[...]%	[...]%
Bayer	[...]%	[...]%	[...]%	[...]%	[...]%	[...]%
Abbott	[...]%	[...]%	[...]%	[...]%	[...]%	[...]%
Menarini	[...]%	[...]%	[...]%	[...]%	[...]%	[...]%
Άλλοι	[...]%	[...]%	[...]%	[...]%	[...]%	[...]%
Σύνολο	100%	100%	100%	100%	100%	100%

Β. Οι εκτιμήσεις των ανταγωνιστών των μερών στις επιμέρους σχετικές αγορές, έχουν ως ακολούθως:

i) Η εταιρεία Medtronic (ΗΠΑ), η οποία, κατά δήλωσή της, εισήλθε στην Ελληνική αγορά εξωτερικών αντλιών ινσουλίνης το έτος 2002, μέσω της θυγατρικής της Medtronic Hellas Ιατρικά Μηχανήματα Α.Ε.Ε., εκτιμά ότι το μερίδιο αγοράς της το 2003 στην αγορά αντλιών και ανταλλακτικών θα ξεπεράσει το [...]%.

Σημειωτέον ότι η εν λόγω εταιρεία εξαγόρασε το 2001 την εταιρεία MiniMed, η οποία αποτελεί τον μεγαλύτερο παγκοσμίως κατασκευαστή αντλιών ινσουλίνης.

ii) Οι εκτιμήσεις των ανταγωνιστών της Roche στην Ελλάδα στην αγορά συμβατικών συστημάτων μέτρησης σακχάρου (σε αξία πωλήσεων) είναι οι εξής:

	Ελλάδα, 2002			
	ΑΝΤΑΓ. Α	ΑΝΤΑΓ. Β	ΑΝΤΑΓ. Γ	3 ΑΝΤΑΓ. Δ *
Roche	[...]%	[...]%	[...]%	[...]%
Lifescan	[...]%	[...]%	[...]%	[...]%
Bayer	[...]%	[...]%	[...]%	[...]%
Abbott	[...]%	[...]%	[...]%	[...]%
Menarini	[...]%	[...]%	[...]%	[...]%
Λοιποί	[...]%	[...]%	[...]%	[...]%

* Τα μερίδια αγοράς του συγκεκριμένου ανταγωνιστή υπολογίστηκαν σε όγκο πωληθέντων

Από τα παραπάνω προκύπτει ότι, κατά τους ανταγωνιστές της Roche, το μερίδιό της το έτος 2002 κυμάνθηκε μεταξύ [...]% και [...]%, υπολείπεται δηλαδή σημαντικά του μεριδίου αγοράς 27% που δηλώνει η Roche στη γνωστοποίηση.

IV. ΔΟΜΗ ΑΓΟΡΑΣ - ΑΝΤΑΓΩΝΙΣΤΙΚΕΣ ΣΥΝΘΗΚΕΣ

1. Προμήθεια πρώτων υλών και διανομή ετοίμων προϊόντων

Κατά δήλωσή τους κανένα από τα μέρη δεν παράγει τις πρώτες ύλες των προϊόντων του. Επίσης, δεν

παράγουν ούτε διαθέτουν ινσουλίνη στο εμπόριο. Η Disetronic κατασκευάζει τις αντλίες, ενώ προμηθεύεται τα «σετ έγχυσης» που διακινεί στον Ε.Ο.Χ. από τις εταιρίες […] και […].

Τα μέρη δεν διαθέτουν παραγωγικές εγκαταστάσεις στην Ελλάδα. Η Disetronic προωθεί τα προϊόντα της στην Ελληνική αγορά μέσω της ανεξάρτητης εταιρείας […], η δε Roche μέσω του τμήματος […] της θυγατρικής της Roche Hellas Α.Ε.

Η Roche δεν πωλεί τα συστήματα μέτρησης του σακχάρου απευθείας στον τελικό καταναλωτή, αλλά σε χονδρεμπόρους φαρμάκων, οι οποίοι με τη σειρά τους προμηθεύουν τα φαρμακεία. Τα μέρη δηλώνουν ότι δεν υφίστανται συμβάσεις αποκλειστικής διανομής στην αγορά αυτή.

2. Διαμόρφωση της ζήτησης

Η συνεχής γήρανση του πληθυσμού, ο καθιστικός τρόπος ζωής και οι διατροφικές συνήθειες είναι οι βασικές αιτίες αύξησης του ποσοστού εμφάνισης του σακχαρώδη διαβήτη στις χώρες του δυτικού κόσμου. Η Παγκόσμια Οργάνωση Υγείας εκτιμά ότι μέχρι το 2025 ο αριθμός των πασχόντων από διαβήτη θα διπλασιαστεί. Σύμφωνα με εκτιμήσεις της Roche η αγορά προϊόντων για τη θεραπεία του διαβήτη «έχει αξία όγκου συναλλαγών γύρω στα […]εκατομμύρια ελβετικά φράγκα και μέσο ετήσιο δείκτη ανάπτυξης 11%». Σε σχέση με τους ρυθμούς ανάπτυξης της αγοράς, οι απόψεις των ανταγωνιστών συγκλίνουν με αυτές των μερών, καθώς οι περισσότεροι αναφέρουν ότι τόσο η αγορά μετρητών του σακχάρου, όσο και η αγορά αντλιών ινσουλίνης αναπτύσσονται με ρυθμούς της τάξης του 10%. Στην Ελλάδα υπολογίζεται ότι περίπου 1.500 ασθενείς χρήζουν θεραπείας με αντλία έγχυσης ινσουλίνης.

Τα μέρη αναφέρουν ότι οι αγορές εξωτερικών αντλιών ινσουλίνης δεν χαρακτηρίζονται από μεγάλη αφοσίωση των χρηστών σε μία συγκεκριμένη μάρκα.

Η διάρκεια ζωής μιας αντλίας είναι περιορισμένη. Η διάρκεια ζωής της αντλίας ινσουλίνης Disetronic είναι δύο (2) χρόνια, ενώ αντίστοιχα οι ανταγωνίστριες εταιρείες Animas, Soil και Medtronic/Minimed δίνουν εγγύηση τεσσάρων (4) ετών για τις αντλίες τους. Επίσης τα μέρη αναφέρουν ότι τα ασφαλιστικά ταμεία στην Ελλάδα δικαιολογούν την αντικατάσταση αντλίας ινσουλίνης κάθε δύο (2) χρόνια και ως εκ τούτου οι ασθενείς δύνανται να μεταπηδήσουν σε άλλο κατασκευαστή μετά το διάστημα αυτό, ενώ ασθενείς με ιδιωτική ασφάλιση μπορούν να αλλάξουν κατασκευαστή οποιαδήποτε στιγμή. Περαιτέρω, στην με ημ.α.π. 4031/12.11.2003 επιστολή τους τα μέρη αναφέρουν ότι: «Οι ασφαλιστικές εταιρείες καλύπτουν τα έξοδα για κάθε καινούργιο σετ αντλιών μετά από δύο χρόνια προληπτικά και για λόγους διευκόλυνσης και προστασίας των ασφαλιζομένων. Καθώς η δυσλειτουργία μίας αντλίας ινσουλίνης ενδέχεται να δημιουργήσει σοβαρά προβλήματα στην υγεία του χρήστη (και να επιφέρει ακόμα και το θάνατο), οι ασφαλιστικές εταιρείες καταβάλλουν το κόστος για κάθε νέο σετ αντλιών μετά το πέρας δύο ετών από την αρχική προμήθεια ώστε να αποφύγουν τυχόν δυσλειτουργίες σε βάρος των ασθενών.».

Επίσης, επειδή τα συμβατικά συστήματα μέτρησης σακχάρου δεν έχουν μεγάλο κόστος αγοράς, οι τελικοί χρήστες μπορούν εύκολα να αλλάξουν προϊόν.

3. Εμπόδια εισόδου στην αγορά

Αναφορικά με τις σχετικές αγορές εξωτερικών αντλιών ινσουλίνης, ανταλλακτικών και συμβατικών συστημάτων μέτρησης σακχάρου, δεν υπάρχουν σημαντικοί περιορισμοί εισόδου. Σύμφωνα με τις διατάξεις της Οδηγίας 93/42/ΕΟΚ, οι ιατρικές συσκευές στις οποίες έχει χορηγηθεί το πιστοποιητικό «CE», μπορούν να κυκλοφορούν ελεύθερα σε όλες τις χώρες μέλη του ΕΟΧ χωρίς περιορισμούς.

Επιπρόσθετα, καθώς το κόστος μεταφοράς των εν λόγω προϊόντων είναι σχετικά χαμηλό (τα μέρη δηλώνουν ότι δεν υπερβαίνει το 3% της καθαρής τιμής πώλησης), οι παραγωγοί αντλιών και συστημάτων μέτρησης μπορούν πρακτικά να δραστηριοποιούνται σε όλα τα κράτη μέλη της Ευρωπαϊκής Ένωσης.

Τα μέρη υπολογίζουν ότι για την είσοδο μιας νέας εταιρείας στις ανωτέρω αγορές απαιτούνται 3 έως 5 χρόνια. Επ' αυτού, στην με ημ.α.π. 3777/22.10.2003 επιστολή τους διευκρινίζουν τα ακόλουθα: «Ωστόσο, αυτός ο αριθμός (ενν. τα 3-5 χρόνια) αναφέρεται μόνο στην εισαγωγή ενός τελείως καινούριου συμμετέχοντα που χρειάζεται να αναπτύξει βασική τεχνογνωσία, να προχωρήσει σε επενδύσεις και να εκπαιδεύσει το προσωπικό του ανάλογα Στην περίπτωση που ο εν λόγω συμμετέχων είναι ήδη ενεργός σε ένα άλλο κράτος-μέλος, η εισαγωγή του σε ένα επιπλέον κράτος-μέλος απαιτεί σαφώς μικρότερο χρονικό διάστημα (ιδιαίτερα εάν ο εισερχόμενος είναι ενεργός μέσω ενός καθιερωμένου αντιπροσώπου). Η εκτίμηση των μερών είναι ότι ο απαιτούμενος χρόνος θα είναι 6-12 μήνες, δηλαδή το χρονικό διάστημα που απαιτείται για την εγκατάσταση ή την επιλογή του κατάλληλου συστήματος διανομής στη νέα εθνική αγορά.»

Σύμφωνα με εκτιμήσεις των μερών, το συνολικό κόστος για την εισαγωγή στην ελληνική αγορά εξωτερικών αντλιών ινσουλίνης και ανταλλακτικών ανέρχεται σε ένα (1) εκατομμύριο Ευρώ περίπου, το οποίο αναλύεται ως εξής:

● Προσαρμογή προϊόντων και οδηγίες χρήσης στην ελληνική γλώσσα (περίπου 300.000 Ευρώ)

● Τρεις τουλάχιστον εξειδικευμένοι υπάλληλοι πωλήσεων και ένα κεντρικό τμήμα εξυπηρέτησης πελατών για την προετοιμασία της εισόδου στην ελληνική αγορά, τουλάχιστον έξι μήνες πριν την έναρξη των πωλήσεων (περίπου 300.000 Ευρώ).

● Άλλα έξοδα (περίπου 100.000 Ευρώ).

Τέλος, σε σχέση με τα συμβατικά συστήματα μέτρησης σακχάρου, τα μέρη υπολογίζουν ότι το κόστος εισαγωγής ενός καινούριου συστήματος μέτρησης στην αγορά ανέρχεται σε 10-20 εκατομμύρια Ευρώ. Ως εμπόδιο εισόδου στην εν λόγω αγορά αναφέρεται από ορισμένους ανταγωνιστές της Roche η τάση για δωρεάν διανομή των μετρητών αυτοελέγχου.

4. Δυνητικοί ανταγωνιστές

Κατά δήλωση των μερών, σε παγκόσμιο επίπεδο, βασικοί ανταγωνιστές τους είναι οι παρακάτω:

- Η εταιρεία Animas Corp. (Η.Π.Α), η οποία ακολουθεί στρατηγική ένταξης σε νέες αγορές σε χώρες της Ευρώπης. Δραστηριοποιείται ήδη στην Μεγάλη Βρετανία, ενώ αναμένεται να εισέλθει και στη Γερμανική αγορά εντός του έτους.

- Η εταιρεία Sooil (Νότια Κορέα,) κατέχει κυρίαρχη

θέση στην αγορά αντλιών ινσουλίνης στη Νότια Κορέα. Την τελευταία τριετία ανέπτυξε δραστηριότητες και στις ΗΠΑ, ενώ πρόσφατα εισήλθε και στις αγορές της Ισπανίας και της Γερμανίας.

- Η εταιρεία Deltec Inc. (Η.Π.Α.,) αναμένεται να εισέλθει στις ευρωπαϊκές αγορές εντός του έτους.
- Η εταιρεία Mesmed (Νότια Κορέα,) διαθέτει αντλίες ινσουλίνης στις ασιατικές αγορές από το 1995 και αναμένεται να εισέλθει και σε Ευρωπαϊκές αγορές εντός του έτους.
- Η πολυεθνική εταιρεία Nipro (Ιαπωνία,).

5. Έρευνα και ανάπτυξη

Τα μέρη αναφέρουν ότι, περίπου 70 επιχειρήσεις, εργαστήρια και πανεπιστήμια διεξάγουν έρευνες σχετικά με την τεχνολογία «τεχνητού παγκρέατος», για την ανάπτυξη δηλαδή ενός συστήματος που θα συνδυάζει τη συνεχή μέτρηση με την έγχυση ινσουλίνης.

Ανταγωνιστής των μερών εξέφρασε την ανησυχία ότι ο συνδυασμός αφενός του συστήματος συνεχούς παρακολούθησης του σακχάρου και αφετέρου της αντλίας ινσουλίνης, παρέχει μεγάλο στρατηγικό πλεονέκτημα στη Roche για να ενισχύσει τη θέση της στην παγκόσμια αγορά. Ωστόσο, όπως αναλυτικά αναπτύσσεται, ούτε η Roche ούτε η Disetronic παράγουν ή πωλούν προς το παρόν συστήματα συνεχούς παρακολούθησης σακχάρου. Η Roche, εκτός από ένα ερευνητικό πρόγραμμα που διεξάγει για τα συστήματα συνεχούς μέτρησης, πωλεί προς το παρόν μόνο συμβατικά συστήματα μέτρησης, τα οποία δεν έχουν τη δυνατότητα συνεχούς παρακολούθησης του σακχάρου και περιορίζονται στη διενέργεια ενδεικτικών ελέγχων.

V. ΝΟΜΙΚΗ ΕΚΤΙΜΗΣΗ

1. Κατά το άρθρο 4 παρ. 2 εδάφ. β Ν. 703/1977, όπως ισχύει, συγκέντρωση πραγματοποιείται και όταν ένα ή περισσότερα πρόσωπα που ελέγχουν ήδη μία ή περισσότερες επιχειρήσεις, αποκτούν άμεσα ή έμμεσα τον έλεγχο του συνόλου ή τμημάτων μιας η περισσοτέρων άλλων επιχειρήσεων. Κατά δε τη διάταξη της παρ.3 του ίδιου άρθρου, για την εφαρμογή του νόμου, ο έλεγχος απορρέει από δικαιώματα, συμβάσεις ή άλλα μέσα, τα οποία είτε μεμονωμένα, είτε από κοινού με άλλα και λαμβανομένων υπόψη των σχετικών πραγματικών ή νομικών συνθηκών, παρέχουν τη δυνατότητα καθοριστικής επίδρασης στη δραστηριότητα μιας επιχείρησης και ιδίως από: α) δικαιώματα κυριότητας ή επικαρπίας επί του συνόλου ή μέρους των περιουσιακών στοιχείων της επιχείρησης, β) δικαιώματα ή συμβάσεις που παρέχουν δυνατότητα καθοριστικής επίδρασης στη σύνθεση, στις συσκέψεις ή στις αποφάσεις των οργάνων μιας επιχείρησης.

Κατά τις ανωτέρω διατάξεις αντικείμενο του ελέγχου μπορεί να είναι μία ή περισσότερες επιχειρήσεις, οι οποίες αποτελούν νομικές οντότητες, ή τα περιουσιακά στοιχεία επιχειρήσεων ή μέρος μόνο αυτών, όταν αποτελούν επιχειρηματική δραστηριότητα, της οποίας μπορεί να προσδιορισθεί σαφώς ο κύκλος εργασιών στην αγορά, όπως εμπορικά σήματα ή άδειες εκμετάλλευσης (βλ. και παρ.11 Ανακοίνωσης της Ε. Επιτροπής 98/C 66/02 σχετικά με την έννοια της συγκέντρωσης βάσει του Κανονισμού (ΕΟΚ) αρ. 4064/89 του Συμβουλίου για τον έλεγχο των συγκεντρώσεων των επιχειρήσεων). Όταν δε ο νόμος αναφέρεται στην απόκτηση του ελέγχου τμημάτων μιας ή περισσοτέρων επιχειρήσεων, η έννοια αυτών μπορεί να αφορά σε: α) μία ή περισσότερες χωριστές νομικές οντότητες, β) εσωτερικές υποδιαιρέσεις της εταιρείας που πραγματοποιεί την πώληση (όπως τμήμα ή επιχειρηματική μονάδα αυτής), ή γ) συγκεκριμένα στοιχεία του ενεργητικού της (π.χ. εμπορικά σήματα, άδειες εκμετάλλευσης κ.ά.), στα οποία μπορεί να αποδοθεί με σαφήνεια ένας κύκλος εργασιών αγοράς (Βλ. ΕΑ 10/ΙΙ/98 «CHEVRON-EXXON», 56/ΙΙ/99 «COCA COLA-CADBURY», 61/ΙΙ/99 «SORIN-COBE», 97/ΙΙ/99 «NOVA-SHELL», 103/ΙΙ/99 «CISCO-IBM», 186/ΙΙΙ/2001 «BASF-TAKEDA», 188/ΙΙΙ/2001 «SHELL-BP», 210/ΙΙΙ/2002 «ΜΙΝΩΙΚΕΣ/MFD», 243/ΙΙΙ/2003 «SNIA-CENTERPULCE», βλ. και παρ. 14 της Ανακοίνωσης της Ε. Επιτροπής 98/C 66/03).

Σε σχέση με την γνωστοποιηθείσα πράξη διαπιστώνονται τα εξής:

Μετά την απόσχιση του Τμήματος Συστημάτων Ένεσης, με την μεταβίβαση των τριών (3) θυγατρικών της Disetronic που το αποτελούν (ήτοι των Disetronic Injection Systems AG, Décolletage AG και Disetronic Services AG) στην εταιρεία Finox, κατά τα προβλεπόμενα στην από 10.2.2003 ΣΑΜΣΕ, ο όμιλος Disetronic θα αποτελείται πλέον μόνο από τις εταιρείες του Τμήματος Συστημάτων Έγχυσης.

Με την απόκτηση από την Roche μετοχών της εταιρείας Disetronic, οι οποίες τις δίνουν το δικαίωμα ελέγχου επί της τελευταίας, η οποία θα εξακολουθεί να ελέγχει τις υπόλοιπες θυγατρικές του ομίλου συμμετέχοντας στο μετοχικό τους κεφάλαιο με ποσοστό 100%, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στην από 10.2.2003 Σύμβαση Συναλλαγής και στην επίσης από 10.2.2003 ΣΑΜΣΕ, πραγματοποιείται συγκέντρωση επιχειρήσεων κατά την έννοια του άρθρου 4 παρ. 2 εδάφ. β του Ν. 703/1977, όπως ισχύει.

2. Κατά το άρθρο 4β παρ. 1 Ν. 703/1977, κάθε συγκέντρωση επιχειρήσεων πρέπει να γνωστοποιείται στην Επιτροπή Ανταγωνισμού μέσα σε 10 εργάσιμες ημέρες από τη σύναψη της συμφωνίας ή τη δημοσίευση της προσφοράς ή ανταλλαγής ή την απόκτηση συμμετοχής που εξασφαλίζει τον έλεγχο της επιχείρησης όταν: α) με τη συγκέντρωση αποκτάται ή αυξάνεται μερίδιο αγοράς των προϊόντων ή των υπηρεσιών, που αφορά η συγκέντρωση, όπως αυτό ορίζεται στο άρθρο 4στ, που αντιπροσωπεύει στην εθνική αγορά ή σε ένα σημαντικό σε συνάρτηση με τα χαρακτηριστικά των προϊόντων ή των υπηρεσιών, τμήμα της, τουλάχιστον 35% του συνολικού κύκλου εργασιών που πραγματοποιείται με τα προϊόντα ή τις υπηρεσίες που θεωρούνται ομοειδή από τον καταναλωτή λόγω των ιδιοτήτων, της τιμής τους και της χρήσης για την οποία προορίζονται ή β) ο συνολικός κύκλος εργασιών όλων των επιχειρήσεων που συμμετέχουν στη συγκέντρωση, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 4στ, ανέρχεται στην εθνική αγορά, τουλάχιστον σε 150.000.000 Ευρώ και δύο τουλάχιστον από τις συμμετέχουσες επιχειρήσεις πραγματοποιούν, καθεμία χωριστά, συνολικό κύκλο εργασιών άνω των 15.000.000 Ευρώ.

Η γνωστοποιηθείσα συγκέντρωση υπόκειται σε προηγούμενη γνωστοποίηση, όχι με βάση το κριτήριο του κύκλου εργασιών, καθώς ο κύκλος εργασιών του μεταβιβαζόμενου Τμήματος Συστημάτων Έγχυσης της Disetronic στην Ελλάδα κατά την τελευταία εταιρική

χρήση 2001/2002 ανερχόταν σε [...] Ευρώ, αλλά με βάση το κριτήριο του μεριδίου αγοράς, καθώς το μερίδιο της Disetronic σε κάθε μία από τις επιμέρους σχετικές αγορές εξωτερικών αντλιών ινσουλίνης και ανταλλακτικών (μεμονωμένα αλλά και συνολικά), το οποίο ως αποτέλεσμα της γνωστοποιηθείσας συναλλαγής αποκτά η Roche, είναι της τάξης του [...]%.

3. Κατά την παρ. 3 του αρ. 4β Ν. 703/1977, όπως ισχύει, υποχρεούνται σε γνωστοποίηση: α) σε περίπτωση που η συγκέντρωση αποτελεί αντικείμενο συμφωνίας των επιχειρήσεων που συμμετέχουν στη συγκέντρωση, η καθεμία από αυτές, β) σε όλες τις άλλες περιπτώσεις, τα πρόσωπα, οι επιχειρήσεις ή ομάδες προσώπων ή επιχειρήσεων, που αποκτούν έλεγχο στο σύνολο ή σε τμήματα μιας ή περισσοτέρων επιχειρήσεων.»

Η κρινόμενη γνωστοποίηση κατατέθηκε «από κοινού από τη Roche, με την ιδιότητά της ως ενδεχόμενης αγοράστριας του ελέγχου του Τμήματος Συστημάτων Εγχυσης της Disetronic, και από τον [...], ως άμεσου κυρίου του 0,5% του μετοχικού κεφαλαίου της Disetronic, και έμμεσου κυρίου, μέσω της Techpharma, του 33,7% του κεφαλαίου της ιδίας εταιρείας. Λόγω της φύσης της σκοπούμενης συναλλαγής, και με δεδομένο το γεγονός ότι οι λοιπές μετοχές αποτελούν αντικείμενο ελεύθερης διαπραγμάτευσης, τα απαιτούμενα πληρεξούσια κατατίθενται από την Roche και τον [...].»

Με βάση τα προαναφερθέντα, υπόχρεη προς γνωστοποίηση ήταν η αποκτώσα τον αποκλειστικό έλεγχο του επιχειρηματικού Τμήματος Συστημάτων Έγχυσης Disetronic, εταιρεία Roche, η οποία και προέβη στην πράξη αυτή. Ο [...] γνωστοποίησε εκ περισσού.

4. Η υπό εξέταση συγκέντρωση γνωστοποιήθηκε στις 8.4.2003, δηλαδή εντός δέκα (10) εργασίμων ημερών από την δημόσια πρόταση εξαγοράς και ανταλλαγής μετοχών που υπέβαλε η Roche στις 24.3.2003 στο Ελβετικό Χρηματιστήριο Αξιών.

Ωστόσο, η Σύμβαση Συναλλαγής, η οποία εξειδικεύει επαρκώς και λεπτομερώς τους όρους μεταβίβασης του Τμήματος Συστημάτων Έγχυσης της Disetronic στην Roche, υπεγράφη από την αγοράστρια εταιρεία Roche και τον μέτοχο της Disetronic, [...], σε προγενέστερο χρονικό σημείο, στις 10.2.2003.

Με βάση δε τα ανωτέρω αναφερόμενα, ο [...], αν και μέτοχος μειοψηφίας πιθανολογείται ότι ασκεί έλεγχο επί της Disetronic, δεδομένου ότι λόγω της μεγάλης διασποράς των μετοχών της εταιρείας φαίνεται να εξασφαλίζει την πλειοψηφία στην Γενική Συνέλευση των μετόχων αυτής.

Η Roche δήλωσε στην Γραμματεία ότι δεν γνωστοποίησε την υπό κρίση συγκέντρωση προγενέστερα, ήτοι από την υπογραφή της από 10.2.2003 Σύμβασης Συναλλαγής, δεδομένου ότι η εκπλήρωση των όρων της ανωτέρω σύμβασης τελούσε υπό την αίρεση της πλήρωσης όλων των όρων της Δημόσιας προσφοράς (άρθρο 4.3.2. εδάφιο β). Περαιτέρω, τα μέρη στην με ημ.α.π. 4031/12.11.2003 επιστολή τους αναφέρουν τα ακόλουθα: «Για τον υπολογισμό της προθεσμίας γνωστοποίησης της εξαγοράς του Τμήματος Εγχυσης της Disetronic από την Roche σύμφωνα με τις διατάξεις του Άρθρου 4β του ν.703, τα μέρη έλαβαν υπόψη τους δύο παραμέτρους: πρώτον, τη σημασία που αποδίδει η Συμφωνία Συναλλαγής στην επιτυχημένη ολοκλήρωση της δημόσιας προσφοράς της Roche και δεύτερον, τον προσδιορισμό του κρίσιμου γεγονότος που θα εγγυάτο την εξασφάλιση αποτελεσματικού ελέγχου της Roche επί της Disetronic, και όχι απλώς μία ασταθής και πιθανότατα αβέβαιη επιρροή στην μελλοντική στρατηγική της τελευταίας.

Για άλλη μία φορά θα θέλαμε να επισημάνουμε ότι η Συμφωνία Συναλλαγής που αναφέρεται στην πώληση της επιχείρησης έγχυσης της Disetronic έδωσε έμφαση στην προϋπόθεση της επιτυχίας της δημόσιας προσφοράς της Roche προς τους μετόχους της Disetronic. Η Συμφωνία Συναλλαγής ουσιαστικά ετίθετο σε εφαρμογή μετά από την επιτυχημένη ολοκλήρωση της δημόσιας αυτής προσφοράς. Από την άποψη των νομικών συνεπειών, δεν υπάρχει διαφορά ανάμεσα στη Συμφωνία Συναλλαγής, η οποία εξαρτάται από την επιτυχία ολοκλήρωσης της δημόσιας προσφοράς, και στην υποθετική σύναψη συμφωνίας εξαγοράς της Επιχείρησης Εγχυσης μετά την ολοκλήρωση της προσφοράς αυτής. Κατά συνέπεια, μόνο η επιτυχής ολοκλήρωση της δημόσιας προσφοράς είναι δυνατόν να θεωρηθεί ως γεγονός που επιφέρει την έναρξη προθεσμίας γνωστοποίησης.

Στην πραγματικότητα ο [...] ήταν ο πλέον σημαντικός μέτοχος της εταιρείας και είχε, εξαιτίας της διασποράς των εισηγμένων μετοχών της εταιρείας στο επενδυτικό κοινό, σημαντική επιρροή στην στρατηγική της Disetronic, τουλάχιστον στην πλέον πρόσφατη Γενική Συνέλευση των Μετόχων. Το γεγονός αυτό από μόνο του, ωστόσο, δεν αποτελούσε επαρκή εγγύηση που θα εξασφάλιζε την ένταξη στον όμιλο της Roche της Επιχείρησης Εγχυσης της Disetronic. Αυτό που επεδίωκε η Roche ήταν η απόκτηση διαρκούς και σταθερού ελέγχου επί της συγκεκριμένης επιχείρησης, ο οποίος θα παρέμενε ανεμπόδιστος από τυχόν μεταβολές προκαλούμενες από πιθανές συμμαχίες μεταξύ των λοιπών μετόχων ή από εναλλαγές στην εξουσία που θα ανέκοπταν την υλοποίηση μακροπρόθεσμων στόχων και επενδύσεων. Μόνο μέσα από την ολοκλήρωση της δημόσιας προσφοράς η επένδυση της Roche θα είχε νόημα από επιχειρηματική άποψη. Εξοικειωμένα με την ελληνική νομοθεσία περί προστασίας του ανταγωνισμού, και τα δύο μέρη συμπέραναν ότι η συναλλαγή δεν ήταν μία απλή συγκέντρωση που πραγματοποιείται σε δύο στάδια, ώστε η επέλευση του πρώτου να επιφέρει την έναρξη προθεσμίας γνωστοποίησης. Αντίθετα, σχεδίασαν την συναλλαγή επικεντρωμένη γύρω από την προσφορά, με το αρχικό στάδιο (δηλαδή τη σύναψη της Συμφωνίας Συναλλαγής) να αποτελεί μία προπαρασκευαστική πράξη της κύριας κεντρικής συναλλαγής. Τα μέρη βάσισαν το χρονοδιάγραμμα γνωστοποιήσεων στις ιδιαιτερότητες των επιμέρους εθνικών νομοθεσιών ανταγωνισμού και ήδη έχουν εξασφαλίσει τις σχετικές εγκρίσεις από τις εθνικές αρχές. Δεν συνέτρεξε λόγος αμέλειας ή κακής πίστης από πλευράς τους αναφορικά με την ελληνική γνωστοποίηση, καθώς δεν αποκομίζουν οποιοδήποτε όφελος τακτικής αναβάλλοντας το χρονικό σημείο γνωστοποίησης για διάστημα μικρότερο του μηνός από το πρώτο στάδιο της συναλλαγής. Αντίθετα, μία τέτοια αναβολή μόνο αρνητικό αντίκτυπο θα είχε στο χρόνο εξασφάλισης της έγκρισης της Ελληνικής Επιτροπής Ανταγωνισμού και συνεπώς της πραγματοποίησής της. Δεδομένης της έλλειψης νομολογίας σχε-

τικά με παρόμοιες συναλλαγές σε δύο στάδια, το πρώτο των οποίων συνίσταται στη μεταβίβαση μειοψηφικής συμμετοχής και το δεύτερο σε δημόσια προσφορά, τα μέρη κατέβαλαν κάθε προσπάθεια να συμμορφωθούν με τις απαιτήσεις της ελληνικής νομοθεσίας. Σε καμία περίπτωση πάντως δεν είναι δυνατόν να τους αποδοθεί υπαιτιότητα όσον αφορά την εκτίμηση και προσδιορισμό του χρονικού σημείου έναρξης της προθεσμίας γνωστοποίησης».

Αναφορικά με το εμπρόθεσμο ή μη της γνωστοποίησης, επισημαίνονταιι τα ακόλουθα:

α) Υποχρέωση γνωστοποίησης μιας συμφωνίας συγκέντρωσης κατά το άρθρο 4β παρ. 1 Ν. 703/1977, όπως ισχύει, υφίσταται ανεξάρτητα από το αν η ενέργεια της συμφωνίας εξαρτάται από την πλήρωση όρων, προθεσμιών ή αιρέσεων. Το Συμβούλιο της Επικρατείας στις αποφάσεις με αριθμ. 1733/2001 και 1734/2001, έκρινε ότι «πρέπει να γνωστοποιείται η συμφωνία, ακόμη και αν στη συμφωνία αυτή έχουν προστεθεί όροι, προθεσμίες ή αιρέσεις (αναβλητικές ή διαλυτικές), από την πλήρωση των οποίων εξαρτάται η ενέργειά της και, συνεπώς, και η πραγματοποίηση της συγκέντρωσης, ή ακόμη και αν οι επιχειρήσεις που συμμετέχουν στη συγκέντρωση έχουν συμφωνήσει ότι το περιεχόμενο των πιο πάνω όρων, προθεσμιών και αιρέσεων πρόκειται να εξειδικευτεί με μελλοντικές συμφωνίες των συμβαλλομένων ˙τούτο δε, γιατί η ίδια η σύναψη της βασικής αυτής συμφωνίας έχει κατά την αντίληψη του νομοθέτη, σημαντική επίπτωση στην εθνική αγορά ακόμη και πριν από την εξειδίκευσή της ή την πλήρωση των όρων, προθεσμιών ή αιρέσεων που περιέχει».

β) Επιπρόσθετα, η διάταξη της παρ. 2 του άρθρου 4β, ορίζει σαφώς ότι η προθεσμία για την υποβολή γνωστοποίησης άρχεται από την επέλευση της πρώτης από τις πράξεις που αναφέρονται στην πρώτη παράγραφο του άρθρου 4β (ήτοι σύναψη της συμφωνίας ή δημοσίευση της προσφοράς ή ανταλλαγής, ή απόκτηση συμμετοχής που εξασφαλίζει τον έλεγχο της επιχείρησης) (βλ. επίσης απόφαση ΕΑ αριθμ. 92/1997 «Amersham - Nycomed»).

γ) Τέλος, σύμφωνα με την παρ. 4 του άρθρου 4β, η υπαίτια παράλειψη γνωστοποίησης, επισύρει ως κύρωση την επιβολή προστίμου σε βάρος του υποχρέου. Η υπαιτιότητα τεκμαίρεται με μόνη την πάροδο της δεκαήμερης προθεσμίας που τάσσει ο νόμος για τη γνωστοποίηση, στον υπόχρεο δε έγκειται το βάρος της απόδειξης ότι η παράλειψη δεν οφείλεται σε υπαιτιότητά του (αποφάσεις ΣτΕ 1732/2001 και 1733/2001).

Η Επιτροπή λαμβάνοντας υπόψη όλα τα ανωτέρω, και ειδικότερα το πολύπλοκο της συναλλαγής, την αλληλεξάρτηση των πράξεων και το γεγονός ότι τα μέρη δεν είχαν πρόθεση απόκρυψης της συναλλαγής, την οποία και γνωστοποίησαν χωρίς καμία προηγούμενη όχληση της υπηρεσίας, κρίνει ότι στην υπό εξέταση υπόθεση δεν υφίσταται υπαιτιότητα για την εκπρόθεσμη γνωστοποίηση της συγκέντρωσης.

5. Κατά το άρθρο 4ε παρ. 1 Ν. 703/1977, όπως ισχύει, απαγορεύεται η πραγματοποίηση συγκέντρωσης η οποία εμπίπτει στις διατάξεις περί προληπτικού ελέγχου του νόμου μέχρι την οριστική κρίση της Επιτροπής Σας επί της συγκέντρωσης αυτής. Η παραπάνω απαγόρευση ισχύει και για τις συγκεντρώσεις που, ενώ έπρεπε, δε γνωστοποιήθηκαν σύμφωνα με το άρθρο 4β παρ. 1. Σε περίπτωση δε υπαίτιας παράβασης της απαγόρευσης αυτής η Επιτροπή επιβάλλει στους κατά την παράγραφο 3 του άρθρου 4β υπόχρεους προς γνωστοποίηση πρόστιμο ύψους τουλάχιστον 10.000.000 δρχ., το οποίο δεν υπερβαίνει το 15% του συνολικού κύκλου εργασιών, όπως αυτός ορίζεται στο άρθρο 4στ.

Το άρθρο 4ε παρ. 2 του νόμου, επιτρέπει «την πραγματοποίηση δημόσιας προσφοράς αγοράς ή ανταλλαγής ή την απόκτηση, στα πλαίσια χρηματιστηριακών συναλλαγών, συμμετοχής που εξασφαλίζει τον έλεγχο μιας επιχείρησης, εφόσον οι πράξεις αυτές έχουν γνωστοποιηθεί στην αρμόδια για τον ανταγωνισμό υπηρεσία μέσα στην προθεσμία που προβλέπεται στο άρθρο 4β παρ. 1 και υπό τον όρο ότι ο αποκτών δεν ασκεί τα δικαιώματα ψήφου που συνδέονται με τους συγκεκριμένους τίτλους ή τα ασκεί μόνο για να διατηρήσει την πλήρη αξία της επένδυσής του και βάσει ειδικής άδειας, η οποία παρέχεται από την Επιτροπή Ανταγωνισμού βάσει της παρ. 3 του παρόντος άρθρου».

Όπως προαναφέρθηκε:

α) Στόχος και προϋπόθεση ολοκλήρωσης της γνωστοποιηθείσας συναλλαγής ήταν η απόκτηση από την Roche ποσοστού τουλάχιστον [...]% του συνόλου των μετοχών της Disetronic (ήτοι του επιχειρηματικού Τμήματος Εγχυσης του ομίλου της), και ο αποκλειστικός έλεγχος αυτής.

β) Ο Στόχος αυτός συμφωνήθηκε να επιτευχθεί σε 2 φάσεις, αλληλοσυνδεόμενες και πραγματοποιούμενες σχεδόν παράλληλα: (i) την υποβολή από την Roche Δημόσιας Προσφοράς για την εξαγορά του συνόλου των μετοχών της Disetronic που ανήκουν στο κοινό (εξαιρουμένων των μετοχών αυτής που ανήκουν στην ελεγχόμενη από τον [...] εταιρεία Techpharma) και (ii) την μεταβίβαση, κατά την ημερομηνία κλεισίματος, από τον [...] στην Roche του συνόλου των μετοχών της Techpharma και την εξαγορά από συνδεδεμένο με τον [...] πρόσωπο, πριν από την ολοκλήρωση της διαδικασίας της Δημόσιας Προσφοράς, του Τμήματος Συστημάτων Ενέσεων της Disetronic (βλ. Ενότητα Α.1. εισήγησης).

γ) Η δημόσια προσφορά ολοκληρώθηκε στις 28.4.2003, οπότε η Roche απέκτησε το 97,6% των μετοχών της Disetronic. Συνεπώς, με βάση τα συμφωνηθέντα, κατά την ημερομηνία αυτή η Roche είχε αποκτήσει, εκτός της διαδικασίας του χρηματιστηρίου, την, κατά την κρίση της Γραμματείας, ελέγχουσα (έμμεση) συμμετοχή του [...] στην Disetronic.

δ) Δεδομένου ότι για την πραγματοποίηση μίας συγκέντρωσης δεν απαιτείται η άσκηση του ελέγχου αλλά αρκεί και μόνον η δυνατότητα άσκησης αυτού, θα μπορούσε να υποστηριχθεί ότι, στην υπό κρίση περίπτωση η συγκέντρωση έχει πραγματοποιηθεί από τον Απρίλιο 2003, καίτοι το γεγονός αυτό δεν φαίνεται να ήταν στις προθέσεις των μερών.

Η Επιτροπή, λαμβάνοντας υπόψη όλα τα ανωτέρω και ειδικότερα το πολύπλοκο της συναλλαγής, την αλληλεξάρτηση των πράξεων και το γεγονός ότι τα μέρη δεν είχαν πρόθεση ολοκλήρωσης της συναλλαγής με την απόκτηση του μειοψηφικού πακέτου συμμετοχής του [...] αλλά με προϋπόθεση την απόκτηση ποσοστού άνω του [...]%, το οποίο θα λάμβανε χώρα μέσω και του χρηματιστηρίου, εκτιμά ότι δεν υφίσταται υπαιτιότητα

της εξαγοράζουσας σε ότι αφορά την ολοκλήρωση της συγκέντρωσης με την απόκτηση της ως άνω μειοψηφικής συμμετοχής.

6. Κατά το άρθρο 4γ παρ. 1 του Ν. 703/1977, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει, με απόφαση της Επιτροπής Ανταγωνισμού απαγορεύεται κάθε συγκέντρωση επιχειρήσεων που υπόκειται σε προηγούμενη γνωστοποίηση και η οποία μπορεί να περιορίσει σημαντικά τον ανταγωνισμό στην εθνική αγορά ή σε σημαντικό σε συνάρτηση με τα χαρακτηριστικά των προϊόντων τμήμα της και ιδίως με τη δημιουργία ή ενίσχυση δεσπόζουσας θέσης. Σύμφωνα δε με την παράγραφο 2 του ιδίου άρθρου για την εκτίμηση της δυνατότητας μιας συγκέντρωσης να περιορίσει σημαντικά τον ανταγωνισμό υπό την έννοια της παρ. 1 του άρθρου, λαμβάνονται υπόψη ιδιαίτερα η διάρθρωση όλων των σχετικών αγορών, ο πραγματικός ή δυνητικός ανταγωνισμός εκ μέρους επιχειρήσεων εγκατεστημένων εντός ή εκτός Ελλάδας, η ύπαρξη νομικών ή πραγματικών εμποδίων εισόδου στην αγορά, η θέση των ενδιαφερόμενων επιχειρήσεων στην αγορά και η χρηματοδοτική και οικονομική δύναμή τους, οι δυνατότητες επιλογής των προμηθευτών και των χρηστών από τις επιχειρήσεις και από άλλες ανταγωνιστικές ή δυνητικά ανταγωνιστικές επιχειρήσεις, η πρόσβασή τους στις πηγές εφοδιασμού ή στις αγορές διάθεσης των προϊόντων, η εξέλιξη της προσφοράς και της ζήτησης των οικείων αγαθών και υπηρεσιών, τα συμφέροντα των ενδιάμεσων και τελικών καταναλωτών και η συμβολή στην εξέλιξη της τεχνικής και οικονομικής προόδου, υπό τον όρο ότι η εξέλιξη αυτή είναι προς το συμφέρον των καταναλωτών και δεν αποτελεί εμπόδιο για τον ανταγωνισμό.

Με βάση τα όσα αναπτύχθηκαν ανωτέρω, η Επιτροπή συνοψίζοντας επισημαίνει τα εξής:

α) Κατά την άποψη των μερών, τα υψηλά ποσοστά αγοράς της Disetronic δεν αντανακλούν την πραγματική κατάσταση στην ελληνική αγορά εξωτερικών αντλιών ινσουλίνης και ανταλλακτικών. Τα μέρη υποστηρίζουν ότι η παρούσα θέση της Disetronic στην ελληνική αγορά πρέπει να εκτιμηθεί λαμβάνοντας υπ' όψη το γεγονός ότι η Disetronic ήταν η πρώτη εταιρεία που εισήλθε στην ελληνική αγορά εξωτερικών αντλιών ινσουλίνης και ανταλλακτικών κατά το έτος 2000. Η Γραμματεία, με βάση τα συγκεντρωθέντα στοιχεία, κρίνει την άποψη αυτή ως ορθή. Ισχυρός ανταγωνιστής της Disetronic είναι η εταιρεία Medtronic Inc. (με την αντλία «Minimed») Η.Π.Α., με μερίδια αγοράς [...]% στην Ευρώπη και [...]% παγκοσμίως. Τα αντίστοιχα μερίδια αγοράς της Disetronic το 2002 ανήλθαν σε [...]% και [...]%. Μάλιστα, σε αντίθεση με τη φθίνουσα πορεία των μεριδίων αγοράς της Disetronic κατά την τελευταία τριετία (2000-2002) τόσο στην Ευρώπη όσο και παγκοσμίως, τα συνεχώς αυξανόμενα μερίδια αγοράς της εταιρείας Medtronic ιδίως στην Ευρώπη, υποδηλώνουν την δυναμική είσοδο της εν λόγω εταιρείας στις ευρωπαϊκές αγορές εξωτερικών αντλιών ινσουλίνης. Η εν λόγω εταιρεία εισήλθε δυναμικά στην ελληνική αγορά το έτος 2002 και εκτιμά ότι η γνωστοποιηθείσα πράξη συγκέντρωσης δεν θα έχει σημαντικές επιπτώσεις στον ανταγωνισμό.

β) Περαιτέρω, στην επηρεαζόμενη αγορά των συμβατικών συστημάτων μέτρησης υπάρχει πραγματικός και δυνητικός ανταγωνισμός. Πέραν της Roche, στην εν λόγω σχετική αγορά αναπτύσσουν δραστηριότητες στην χώρα μας και άλλες μεγάλες πολυεθνικές εταιρείες, όπως η Bayer, η Lifescan (του ομίλου της Johnson & Johnson), η εταιρεία Abbot του φαρμακευτικού ομίλου Abbot Laboratories (Η.Π.Α) και η εταιρεία Menarini του διεθνούς φαρμακευτικού ομίλου της Α. Menarini (Ιταλία).

Για την επηρεαζόμενη αυτή αγορά, οι ανταγωνιστές της Roche στην πλειοψηφία τους θεωρούν ότι δεν επηρεάζεται ο ανταγωνισμός. Ορισμένοι ωστόσο επισημαίνουν ότι η Roche θα είναι πλέον σε θέση να προσφέρει μια πλήρη γκάμα προϊόντων για τη θεραπεία του διαβήτη εν γένει. Ανταγωνιστής εκφράζει επιφυλάξεις σχετικά με την δυνατότητα που αποκτά η Roche να συνδυάσει εξωτερικές αντλίες ινσουλίνης με συστήματα συνεχούς μέτρησης του διαβήτη. Τα μέρη ωστόσο υποστηρίζουν ότι δεν προκύπτουν ζητήματα περιορισμού ανταγωνισμού λόγω μιας ενδεχόμενης συνδυασμένης πώλησης των αντλιών ινσουλίνης της Disetronic με τα προϊόντα μέτρησης του σακχάρου του αίματος της Roche, διότι οι ασθενείς θα συνεχίσουν να χρησιμοποιούν διαφορετικές συσκευές για την παρακολούθηση του αίματος και τη χορήγηση ινσουλίνης στα επόμενα χρόνια. Ειδικότερα, όπως έχει αναλυθεί στις ενότητες Γ και Ε της εισήγησης της Γραμματείας, η τεχνολογία που απαιτείται για τη δημιουργία ενός «τεχνητού παγκρέατος», μιας συσκευής δηλαδή που θα συνδυάζει τη μέτρηση του σακχάρου του αίματος με τη χορήγηση ινσουλίνης, δεν έχει ωριμάσει ακόμα και σύμφωνα με τους πιο αισιόδοξους υπολογισμούς δε θα έχει ωριμάσει μέσα στα επόμενα χρόνια, ενώ παράλληλα, ένας σημαντικός αριθμός ανταγωνιστών της Roche καταβάλλει σχετικές προσπάθειες στον τομέα της έρευνας.

Με βάση όσα προεκτέθηκαν, εκτιμάται ότι η γνωστοποιηθείσα συγκέντρωση δεν θα οδηγήσει σε σημαντικό περιορισμό του ανταγωνισμού σε καμιά από τις προσδιορισθείσες σχετικές και επηρεαζόμενες αγορές.

7. Δευτερεύοντες περιορισμοί

Κατά το άρθρο 4δ, παρ. 5 εδάφ. β΄ Ν. 703/1977, όπως ισχύει, η απόφαση της Επιτροπής Ανταγωνισμού καλύπτει επίσης τους περιορισμούς που συνδέονται άμεσα με την πραγματοποίηση της συγκέντρωσης και είναι απαραίτητοι για αυτή. Τα μέρη αναφέρουν ότι δεν υπάρχουν συμφωνίες με δευτερεύοντες περιορισμούς μεταξύ της Roche και της Disetronic πέραν αυτών που προβλέπονται στις συμβάσεις μεταξύ των μερών. Οι δευτερεύοντες περιορισμοί που προβλέπονται στις συμβάσεις είναι οι ακόλουθοι:

α) Απαγόρευση ανταγωνισμού-απαγόρευση προσέλκυσης

Στο άρθρο 7.3. της Σύμβασης Συναλλαγής μεταξύ της Roche και του [...], ο τελευταίος συμφωνεί ότι, για περίοδο πέντε (5) ετών μετά την ημερομηνία ολοκλήρωσης της συναλλαγής, δεν θα αναλάβει, επενδύσει, αποκτήσει κυριότητα, διαχειριστεί, λειτουργήσει, χρηματοδοτήσει, αποκτήσει έλεγχο, ή αλλιώς εμπλακεί με οποιοδήποτε τρόπο σε επιχείρηση, οι δραστηριότητες ή τα προϊόντα της οποίας συνολικά ή εν μέρει είναι ανταγωνιστικά με τα προϊόντα ή τις δραστηριότητες του Τμήματος Συστημάτων Έγχυσης, με εξαίρεση την απόκτηση ποσοστού μέχρι 3% οποιασδήποτε κατηγορίας μετοχών οποιασδήποτε επιχείρησης με ελεύθερα διαπραγματεύσιμες κινητές αξίες.

Επιπλέον, ο Willy Michel, κατά τη διάρκεια της ως άνω πενταετίας, έχει υποχρέωση να μην προσελκύσει οποιονδήποτε υπάλληλο, πελάτη, προμηθευτή, αδειούχο ή τρίτο μέρος που σχετίζεται με το Τμήμα Συστημάτων Έγχυσης, να μην αναμειχθεί στη σχέση μεταξύ οποιουδήποτε των παραπάνω και του Τμήματος Συστημάτων Έγχυσης και να μην κάνει χρήση των υπηρεσιών ανεξάρτητου εργολάβου ή υπαλλήλου που απασχολείται στο Τμήμα Συστημάτων Έγχυσης. Παρόμοια ρήτρα υπάρχει και στην ΣΑΜΣΕ (άρθρο 6.9). Σύμφωνα με αυτήν, η Roche είναι υποχρεωμένη να μην εμπλακεί σε αντίστοιχες δραστηριότητες που σχετίζονται με το Τμήμα Συστημάτων Ένεσης.

β) Παροχή Μεταβατικών Υπηρεσιών

Επίσης, στο Παράρτημα 6.12 της ΣΑΜΣΕ, προβλέπεται ότι σύμφωνα με μια Σύμβαση Παροχής Μεταβατικών Υπηρεσιών η Roche θα έχει τη δυνατότητα για μια περίοδο 12 μηνών από την ημερομηνία κλεισίματος, να εκμεταλλευτεί μια σειρά από υπηρεσίες που τώρα παρέχονται από το Τμήμα Συστημάτων Ένεσης. [...].

Τα μέρη αναφέρουν ότι οι ως άνω (υπό α και β) περιορισμοί είναι απόλυτα αναγκαίοι. Χωρίς αυτούς, η συναλλαγή δεν θα ήταν δυνατόν να τεθεί σε εφαρμογή, δεδομένου ότι εξασφαλίζουν την πραγματική μεταβίβαση της αξίας των συστημάτων έγχυσης στη Disetronic. Η Roche πρέπει να προστατευθεί από ενέργειες της Disetronic και του [...], να διατηρήσει την πελατεία και την καλή φήμη της, αλλά και να εκμεταλλευθεί χωρίς εμπόδια την τεχνογνωσία της.

γ) Κοινά δικαιώματα πνευματικής ιδιοκτησίας

Τέλος, στο άρθρο 2.5.2 της ΣΑΜΣΣΕ προβλέπεται ότι τόσο ο τομέας ενέσεων όσο και ο τομέας έγχυσης θα δικαιούνται να εξακολουθήσουν και μετά το κλείσιμο της συμφωνίας να κάνουν χρήση ορισμένων δικαιωμάτων πνευματικής ιδιοκτησίας, προκειμένου να συνεχίσουν να δραστηριοποιούνται επιχειρηματικά με τον ίδιο τρόπο που έκαναν έως σήμερα. [...].

Για την αξιολόγηση των ανωτέρω (υπό α, β, γ) περιορισμών, ελήφθησαν υπόψη τα εξής:

● Ως δευτερεύοντες περιορισμοί του ανταγωνισμού που καλύπτονται από την μη απαγορευτική απόφαση της Επιτροπής Ανταγωνισμού, νοούνται αυτοί που εγγυώνται την εκχώρηση στον αγοραστή της πλήρους αξίας των εκχωρούμενων στοιχείων υλικών και άυλων. Οι εν λόγω απαγορεύσεις πρέπει να συνδέονται άμεσα με τη συγκέντρωση και να είναι αναγκαίες για την πραγματοποίησή της, υπό την έννοια ότι εάν δεν υπήρχαν, η πώληση μιας επιχειρηματικής δραστηριότητας δεν θα μπορούσε να πραγματοποιηθεί κατά τρόπο ικανοποιητικό. Μία τέτοια απαγόρευση του ανταγωνισμού δικαιολογείται ωστόσο μόνο στο βαθμό που η διάρκειά της, το γεωγραφικό πεδίο εφαρμογής της, το αντικείμενο και η εμβέλειά της προς τον σκοπό αυτό.

● Οι ρήτρες που περιορίζουν το δικαίωμα του πωλητή να αγοράζει ή να διακρατεί μετοχές σε εταιρεία που ανταγωνίζεται τη μεταβιβαζόμενη επιχείρηση θεωρούνται ότι σχετίζονται άμεσα με τη συγκέντρωση και είναι απαραίτητες για την πραγματοποίησή της, εκτός αν απαγορεύουν στον πωλητή να αγοράζει ή να διακρατεί για επενδυτικούς σκοπούς μετοχές που δεν του παρέχουν, άμεσα ή έμμεσα, διαχειριστικές λειτουργίες ή ουσιαστική επιρροή σε εταιρεία που ανταγωνίζεται τη μεταβιβαζόμενη επιχείρηση.

● Οι υποχρεώσεις μη άσκησης ανταγωνισμού που επιβάλλονται στον πωλητή κατά τη μεταβίβαση μιας επιχείρησης ή τμήματός της μπορούν να είναι αναγκαίες για την πραγματοποίηση της συγκέντρωσης και να συνδέονται άμεσα με αυτήν, υπό την έννοια ότι για να μπορέσει να επωφεληθεί πλήρως από την αξία των μεταβιβαζομένων περιουσιακών στοιχείων, ο αγοραστής πρέπει να απολαύει κάποιας προστασίας από τον ανταγωνισμό του πωλητή, η οποία θα του επιτρέψει να εξασφαλίσει την αφοσίωση της πελατείας και να αφομοιώσει την αποκτώμενη τεχνογνωσία.

● Η μέχρι τώρα εμπειρία σε κοινοτικό επίπεδο κατέδειξε ότι όταν η μεταβίβαση επιχείρησης περιλαμβάνει στοιχεία φήμης και πελατείας και τεχνογνωσίας, οι ρήτρες μη ανταγωνισμού δικαιολογούνται γενικά για περιόδους έως και τριών ετών. Μεγαλύτερες περίοδοι μπορούν να δικαιολογηθούν σε ορισμένες μόνο περιπτώσεις, για παράδειγμα όταν η έκταση και η φύση της μεταβιβαζόμενης τεχνογνωσίας δικαιολογεί περίοδο προστασίας πέραν των τριών ετών.

● Η ισχύς των ρητρών μη ανταγωνισμού πρέπει να περιορίζεται στα προϊόντα και σε υπηρεσίες που αποτελούν το αντικείμενο δραστηριότητας της μεταβιβαζόμενης επιχείρησης.

● Οι ρήτρες μη προσέλκυσης προσωπικού θα πρέπει να εκτιμώνται με τον ίδιο τρόπο όπως οι ρήτρες μη ανταγωνισμού.

● Άδειες εκμετάλλευσης δικαιωμάτων ευρεσιτεχνίας, παρομοίων δικαιωμάτων ή τεχνογνωσίας μπορούν να θεωρηθούν αναγκαίες για την πραγματοποίηση της συγκέντρωσης. Μπορούν επίσης να θεωρηθούν αναπόσπαστο τμήμα συστατικό στοιχείο της συγκέντρωσης και εν πάση περιπτώσει δεν πρέπει κατ' ανάγκη να έχουν περιορισμένη διάρκεια.

8. Από την αξιολόγηση και συνεκτίμηση όλων των ανωτέρω στοιχείων του φακέλου των σχετικών με τη διάρθρωση και λειτουργία της σχετικής αγοράς προϊόντων και υπηρεσιών, της γεωγραφικής αγοράς, τα μερίδια σε αυτήν των συμμετεχουσών στη συγκέντρωση εταιρειών και την οικονομική τους δύναμη, τη μη ύπαρξη νομικών ή πραγματικών εμποδίων εισόδου στην αγορά νέων ανταγωνιστών, τη δυνατότητα επιλογής των προμηθευτών και των χρηστών από τις άνω εταιρείες και από άλλες ανταγωνιστικές επιχειρήσεις, την πρόσβασή τους στις πηγές εφοδιασμού ή στις αγορές διάθεσης των προϊόντων, το συμφέρον των καταναλωτών και τη λειτουργία γενικώς του ανταγωνισμού, όπως λεπτομερώς αυτά εκτίθενται και αναλύονται και στην υπ' αριθμ. πρωτ. 679/4.2.2004 εισήγηση της Γραμματείας και δεδομένου ότι οι συνομολογούμενοι στις από 10.2.2003 Συμβάσεις Συναλλαγής και Αγοράς Μετοχών και Στοιχείων του Ενεργητικού όροι μη ανταγωνισμού, επί πενταετία, η οποία αυτή δικαιολογείται από τη φύση και την έκταση της μεταβιβαζόμενης τεχνογνωσίας, είναι άμεσα συνδεδεμένοι και αποσκοπούν στη διασφάλιση των δικαιωμάτων και υποχρεώσεων των συμβαλλόμενων μερών για την επίτευξη της συγκέντρωσης και δεν περιορίζουν καθ' οιοδήποτε τρόπο ανεπιτρέπτως τον ανταγωνισμό, η Επιτροπή Ανταγωνισμού άγεται στην

κρίση ότι η συγκέντρωση αυτή δεν προκαλεί σοβαρές αμφιβολίες ως προς τη δυνατότητά της να περιορίσει σημαντικά τον ανταγωνισμό στις επιμέρους σχετικές αγορές στις οποίες αφορά,

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Η Επιτροπή Ανταγωνισμού σε Ολομέλεια αποφαίνεται, ότι δεν συντρέχει νόμιμος λόγος απαγόρευσης της από 8.4.2003 γνωστοποιηθείσας συγκέντρωσης, μεταξύ των εταιρειών Roche Holding AG και της Disetronic Holding AG και η οποία αφορά στη μεταβίβαση από την Disetronic Holding AG στην Roche Holding AG του Τμήματος Συστημάτων Εγχυσης της πρώτης

Η απόφαση εκδόθηκε την 9η Φεβρουαρίου 2004.

Η απόφαση αυτή να δημοσιευθεί στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως.

Ο Πρόεδρος

ΣΠΥΡΙΔΩΝ ΖΗΣΙΜΟΠΟΥΛΟΣ

ΕΘΝΙΚΟ ΤΥΠΟΓΡΑΦΕΙΟ

ΕΦΗΜΕΡΙΣ ΤΗΣ ΚΥΒΕΡΝΗΣΕΩΣ

ΤΙΜΗ ΠΩΛΗΣΗΣ ΦΥΛΛΩΝ ΤΗΣ ΕΦΗΜΕΡΙΔΑΣ ΤΗΣ ΚΥΒΕΡΝΗΣΕΩΣ

Σε έντυπη μορφή:

- Για τα Φ.Ε.Κ. από 1 έως 16 σελίδες σε 1 € προσαυξανόμενη κατά 0,20 € για κάθε επιπλέον οκτασέλιδο ή μέρος αυτού.
- Για τα φωτοαντίγραφα Φ.Ε.Κ. σε 0,15 € ανά σελίδα.

Σε μορφή DVD/CD:

Τεύχος	Ετήσια έκδοση	Τριμηνιαία έκδοση	Μηνιαία έκδοση
Α΄	150 €	40 €	15 €
Β΄	300 €	80 €	30 €
Γ΄	50 €	-	-
Υ.Ο.Δ.Δ.	50 €	-	-
Δ΄	110 €	30 €	-

Τεύχος	Ετήσια έκδοση	Τριμηνιαία έκδοση	Μηνιαία έκδοση
Α.Α.Π.	110 €	30 €	-
Ε.Β.Ι.	100 €	-	-
Α.Ε.Δ.	5 €	-	-
Δ.Δ.Σ.	200 €	-	20 €
Α.Ε.-Ε.Π.Ε.	-	-	100 €

- Η τιμή πώλησης μεμονωμένων Φ.Ε.Κ. σε μορφή cd-rom από εκείνα που διατίθενται σε ψηφιακή μορφή και μέχρι 100 σελίδες, σε 5 € προσαυξανόμενη κατά 1 € ανά 50 σελίδες.

ΕΤΗΣΙΕΣ ΣΥΝΔΡΟΜΕΣ Φ.Ε.Κ.

Τεύχος	Έντυπη μορφή
Α΄	225 €
Β΄	320 €
Γ΄	65 €
Υ.Ο.Δ.Δ.	65 €

Τεύχος	Έντυπη μορφή
Δ΄	160 €
Α.Α.Π.	160 €
Ε.Β.Ι.	65 €
Α.Ε.Δ.	10 €

Τεύχος	Έντυπη μορφή
Α.Ε.-Ε.Π.Ε.	2.250 €
Δ.Δ.Σ.	225 €
Α.Σ.Ε.Π.	70 €
Ο.Π.Κ.	-

- Το τεύχος Α.Σ.Ε.Π. (έντυπη μορφή) θα αποστέλλεται σε συνδρομητές ταχυδρομικά, με την επιβάρυνση των 70 €, ποσό το οποίο αφορά τα ταχυδρομικά έξοδα.

- Η καταβολή γίνεται σε όλες τις Δημόσιες Οικονομικές Υπηρεσίες (Δ.Ο.Υ.). Το πρωτότυπο διπλότυπο (έγγραφο αριθμ. πρωτ. 9067/28.2.2005 2η Υπηρεσία Επιτρόπου Ελεγκτικού Συνεδρίου) με φροντίδα των ενδιαφερομένων, πρέπει να αποστέλλεται ή να κατατίθεται στο Εθνικό Τυπογραφείο (Καποδιστρίου 34, Τ.Κ. 104 32 Αθήνα).
- Σημειώνεται ότι φωτοαντίγραφα διπλοτύπων, ταχυδρομικές Επιταγές για την εξόφληση της συνδρομής, δεν γίνονται δεκτά και θα επιστρέφονται.
- Οι οργανισμοί τοπικής αυτοδιοίκησης, τα νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου, τα μέλη της Ένωσης Ιδιοκτητών Ημερησίου Τύπου Αθηνών και Επαρχίας, οι τηλεοπτικοί και ραδιοφωνικοί σταθμοί, η Ε.Σ.Η.Ε.Α, τα τριτοβάθμια συνδικαλιστικά όργανα και οι τριτοβάθμιες επαγγελματικές ενώσεις δικαιούνται έκπτωσης πενήντα τοις εκατό (50%) επί της ετήσιας συνδρομής.
- Το ποσό υπέρ ΤΑ.Π.Ε.Τ. (5% επί του ποσού συνδρομής), καταβάλλεται ολόκληρο (Κ.Α.Ε. 3512) και υπολογίζεται πριν την έκπτωση.
- Στην Ταχυδρομική συνδρομή του τεύχους Α.Σ.Ε.Π. δεν γίνεται έκπτωση.

Πληροφορίες για δημοσιεύματα που καταχωρίζονται στα Φ.Ε.Κ. στο τηλ.: 210 5279000.
Φωτοαντίγραφα παλαιών Φ.Ε.Κ.: τηλ.: 210 8220885.

Τα φύλλα όλων των τευχών της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως διατίθενται δωρεάν σε ηλεκτρονική μορφή από την ιστοσελίδα του Εθνικού Τυπογραφείου (www.et.gr)

Ηλεκτρονική Διεύθυνση: http://www.et.gr - e-mail: webmaster.et@et.gr

ΟΙ ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΕΞΥΠΗΡΕΤΗΣΗΣ ΠΟΛΙΤΩΝ ΛΕΙΤΟΥΡΓΟΥΝ ΚΑΘΗΜΕΡΙΝΑ ΑΠΟ 08:00 ΜΕΧΡΙ 13:30



ΑΠΟ ΤΟ ΕΘΝΙΚΟ ΤΥΠΟΓΡΑΦΕΙΟ
ΚΑΠΟΔΙΣΤΡΙΟΥ 34 * ΑΘΗΝΑ 104 32 * ΤΗΛ. 210 52 79 000 * FAX 210 52 21 004